

КРАТКИЙ КУРС

ПРАВОВЕДЕНИЕ



С.И. НЕКРАСОВ
Е.В. ЗАЙЦЕВА-САВКОВИЧ
А.В. ПИТРЮК

 JUSTITIA



SHOUT
SHARE

IT

Annotation

Настоящее издание представляет собой учебное пособие, подготовленное в соответствии с Федеральным государственным образовательным стандартом по дисциплине «Правоведение».

Материал изложен кратко, четко и доступно, что позволит в предельно сжатые сроки систематизировать знания, приобретенные в процессе изучения дисциплины; сосредоточить свое внимание на определениях и основных понятиях; составить примерный план ответов на возможные экзаменационные вопросы.

Это издание не является полноценной заменой учебника для получения фундаментальных знаний, но служит прекрасным пособием для успешной сдачи экзаменов.

Для студентов высших учебных заведений.

- Сергей Иванович Некрасов, Екатерина Витальевна Зайцева-Савкович, Анастасия Валерьевна Питрюк



○ Предисловие

○ Раздел I

■ Глава 1

■ 1.1. Понятие, сущность и происхождение государства

■ 1.2. Признаки и функции государства

■ 1.3. Форма государства

■ Список рекомендуемой литературы

■ Глава 2

■ 2.1. Право и иные социальные нормы: понятия, признаки, функции

■ 2.2. Понятие и виды источников права

■ 2.3. Система права. Отрасли российского права

■ 2.4. Характеристика основных правовых систем

■ 2.5. Правоотношения: понятие, структура, субъекты

■ 2.6. Правонарушения и юридическая ответственность: понятия и основные виды

■ Список рекомендуемой литературы

■ Глава 3

■ 3.1. Понятие, источники и основные принципы международного права

- 3.2. Субъекты международного права
- 3.3. Система международного права. Право международных организаций
- 3.4. Права человека в международном праве
- 3.5. Ответственность в международном праве
- Список рекомендуемой литературы
- Раздел II
 - Глава 4
 - 4.1. Предмет, система и источники конституционного права России
 - 4.2. Основы конституционного строя России
 - 4.3. Конституционно-правовой статус личности в Российской Федерации
 - 4.4. Конституционная система власти в Российской Федерации
 - Список рекомендуемой литературы
 - Глава 5. Основы гражданского права РФ
 - 5.1. Предмет, метод, принципы и источники гражданского права
 - 5.2. Субъекты гражданского права. Понятие гражданской правоспособности и дееспособности
 - 5.3. Объекты гражданских правоотношений
 - 5.4. Понятия сделки и договора в гражданском праве
 - 5.5. Общие положения об обязательственном праве
 - 5.6. Понятие права собственности и иных видов вещных прав
 - 5.7. Основные положения авторского права
 - 5.8. Основы наследственного права
 - Список рекомендуемой литературы
 - Глава 6. Основы семейного права РФ
 - 6.1. Предмет, метод, принципы и источники семейного права
 - 6.2. Правовая характеристика брака
 - 6.3. Права и обязанности супругов. Правовой режим имущества супругов
 - 6.4. Права и обязанности родителей, детей и других членов семьи

- 6.5. Алиментные отношения членов семьи
- 6.6. Формы воспитания детей, оставшихся без попечения родителей
- Список рекомендуемой литературы
- Глава 7. Основы трудового права РФ
 - 7.1. Предмет, метод, принципы и источники трудового права
 - 7.2. Понятие и условия трудового договора
 - 7.3. Правовое регулирование рабочего времени и времени отдыха
 - 7.4. Правовое регулирование оплаты труда
 - 7.5. Дисциплинарная и материальная ответственность
 - 7.6. Социальное партнерство, охрана труда, защита трудовых прав работника
 - Список рекомендуемой литературы
- Глава 8. Основы административного права РФ
 - 8.1. Понятие административного права. Предмет и метод административно-правового регулирования
 - 8.2. Правовой статус государственного служащего
 - 8.3. Административно-правовое регулирование в области экономики
 - 8.4. Понятие и виды административных правонарушений
 - 8.5. Административная ответственность
 - 8.6. Правовое регулирование государственной тайны
 - Список рекомендуемой литературы
- Глава 9. Основы экологического права РФ
 - 9.1. Предмет, метод, принципы и источники экологического права
 - 9.2. Субъекты экологических правоотношений, объекты правовой охраны
 - 9.3. Правовые основы управления в области охраны окружающей среды
 - 9.4. Правовое регулирование землепользования
 - 9.5. Правовое регулирование недропользования
 - 9.6. Правовое регулирование охраны атмосферного воздуха

- 9.7. Ответственность за экологические правонарушения
- Список рекомендуемой литературы
- Глава 10. Основы уголовного права РФ
 - 10.1. Понятие, задачи и принципы уголовного права
 - 10.2. Источники уголовного права
 - 10.3. Понятие и признаки преступления
 - 10.4. Уголовное наказание и его виды. Обстоятельства, влияющие на решения суда
 - 10.5. Общая характеристика экономических преступлений
 - Список рекомендуемой литературы

- notes

- 1
- 2
- 3
- 4
- 5
- 6
- 7
- 8
- 9
- 10
- 11
- 12
- 13
- 14
- 15
- 16
- 17
- 18
- 19
- 20
- 21
- 22
- 23
- 24
- 25
- 26
- 27
- 28
- 29

- ☐ 30
- ☐ 31
- ☐ 32
- ☐ 33
- ☐ 34
- ☐ 35
- ☐ 36
- ☐ 37
- ☐ 38
- ☐ 39
- ☐ 40
- ☐ 41
- ☐ 42
- ☐ 43
- ☐ 44
- ☐ 45
- ☐ 46
- ☐ 47
- ☐ 48
- ☐ 49
- ☐ 50
- ☐ 51
- ☐ 52
- ☐ 53
- ☐ 54
- ☐ 55
- ☐ 56
- ☐ 57
- ☐ 58
- ☐ 59
- ☐ 60
- ☐ 61
- ☐ 62
- ☐ 63
- ☐ 64
- ☐ 65
- ☐ 66
- ☐ 67
- ☐ 68
- ☐ 69
- ☐ 70
- ☐ 71

Сергей Иванович Некрасов, Екатерина Витальевна Зайцева- Савкович, Анастасия Валерьевна Питрюк Правоведение: учебное пособие

Авторский коллектив:

С.И. Некрасов, проф. кафедры конституционного и международного права Государственного университета управления, канд. юрид. наук (предисловие, гл. 1, 4),

Е.В. Зайцева-Савкович, доц. кафедры конституционного и международного права Государственного университета управления, канд. юрид. наук (гл. 2, 3),

А.В. Питрюк, доц. кафедры конституционного и международного права Государственного университета управления, канд. биолог. наук (гл. 5-10)

Предисловие

Современная жизнь в государственно-организованном обществе немыслима без правового регулирования. Оперирование правовыми нормами давно перестало быть уделом лишь профессиональных юристов – правовые нормы и правоотношения неизбежно присутствуют практически во всех сферах профессиональной деятельности и в повседневной жизни (в различных отраслях экономической, финансовой, предпринимательской, управленческой деятельности, в здравоохранении, образовании, культуре, спорте и т. п.). В этой связи основы юридических знаний объективно необходимы любому специалисту независимо от уровня образования и направления подготовки (специальности). Не случайно изучение основ права (облекаемое, как правило, в учебные дисциплины «Правоведение» или «Право») предполагается федеральными государственными образовательными стандартами, основными образовательными программами и учебными планами практически по всем неюридическим направлениям подготовки. Это, в свою очередь, актуализирует подготовку и издание различного рода и объема учебников и учебных пособий, в том числе и таких кратких, как предлагаемое читателю.

В качестве основной читательской аудитории пособия предполагаются студенты академического бакалавриата, однако оно может быть востребовано в образовательном процессе и в системе прикладного бакалавриата, специалитета, а также в системе среднего профессионального образования. Краткость изложения материала компенсируется списком рекомендуемой дополнительной актуальной литературы по каждой главе пособия – пытливый читатель без труда найдет более содержательные источники знания по любой излагаемой в пособии проблеме.

Авторы постарались показать значение права в будущей профессиональной деятельности выпускников вузов (преимущественно, применительно к экономической и управленческой деятельности) – при характеристике правоотношений, правонарушений и юридической ответственности, системы гарантий прав граждан, предпринимателей и организаций, компетенции различных органов публичной власти, системы государственной службы и статуса государственных служащих, взаимоотношений между работодателем и наемными работниками, административно-правового регулирования в области экономики и экономических преступлений и т. п. В основу учебного материала положен

лекционный курс, читаемый на протяжении многих лет в одном из старейших вузов России – Государственном университете управления. С учетом практики преподавания дисциплины определен и объем разделов, глав и параграфов пособия (в частности, глава, посвященная характеристике основ конституционного права России, конституционных основ российского государства и конституционной системы публичной власти, объективно превышает в объеме остальные главы). При освоении курса (в том числе в ходе проведения групповых занятий) не следует ограничиваться восприятием и воспроизведением нормативного и учебного материала – необходимы решение ситуационных задач, выполнение тестовых и кейсовых заданий, составление и анализ документов и т. п. Краткие учебные пособия подобного жанра не предусматривают включение в текст таких заданий (которые, тем не менее, имеются в арсенале авторского коллектива и предполагаются к изданию в более емких книгах). При восприятии материала читателю следует иметь в виду весьма динамичное изменение действующего российского законодательства (в том числе, подчас, кардинальное), самостоятельно отслеживать обновление нормативного материала и не спешить с упреками в адрес авторов или издателя в связи с обнаруживающимися с течением времени текстовыми погрешностями (нормативный материал в пособии приведен по состоянию на начало 2015 г.).

Раздел I

Государство и право: общая характеристика

Глава 1

Общие положения о государстве

1.1. Понятие, сущность и происхождение государства

«Государство» – понятие, известное каждому и, при этом, очень многогранное. В зависимости от вкладываемого в него содержательного смысла понятие государства может иметь позитивное или негативное звучание, использоваться в широком или узком понимании. Категория государства имеет основополагающее, системообразующее значение в широком сегменте научного лексикона, лежит в основе множества производных понятий и словосочетаний – «государственная власть», «государственный аппарат», «государственная политика», «государственная идеология», «государственная экономика», «государственное планирование», «общественно-государственная корпорация», «государственно-организованное общество», «государственное учреждение (предприятие)», «государственная собственность», «государственный бюджет», «государственность» и т. п. (данный терминологический ряд может быть бесконечно большим и без особых усилий продолжен читателем).

Государство является объектом изучения во многих отраслях научного знания, соответствующие его грани исследуются в политологии, социологии, истории, психологии, теории управления, экономике и др. В содержании категории государства очень высока правовая составляющая, развитие государства и права всегда осуществлялось (и осуществляется) параллельно, в диалектической связи, подчинено общим закономерностям (отсюда и широкое распространение сочетания «государственно-правовой...» – «государственно-правовое развитие», «государственно-правовая характеристика», «государственно-правовая литература», «государственно-правовой институт» и т. п.). Поэтому и в юридической науке государство объективно и традиционно занимает заметное место, правоведение немыслимо без государствоведения. При этом в различных отраслях юридической науки анализу подвергаются отдельные аспекты государства и государственности: в теории государства – признаки, функции, форма государства; в конституционном праве – организация (модель) государства и государственной власти (источники, формы, уровни власти), характеристика основных государственно-властных институтов, отношения государства с человеком и обществом; в административном праве –

организация государственного аппарата и основные институты государственного управления; в международном праве государство анализируется как основной субъект международных (межгосударственных) отношений в контексте включенности его в систему взаимосвязей с другими государствами; в гражданском праве государство анализируется как собственник, учредитель и регистратор юридических лиц и т. п. (эти различающиеся аспекты освещаются в последующих главах пособия).

Многофакторность понятия государства затрудняет однозначное выявление и формулирование сущности этого феномена (множество граней и факторов позволяет говорить и о различных сущностях государства). Нередко государство отождествляется с понятием «страна» (при таком пространственно-географическом подходе очень востребованы такие нравственные понятия, как «Родина» («Я люблю свою страну...» (= «свою Родину, свое государство»)), «патриотизм» («Я – патриот своей Родины.» (= «своей страны, своего государства»)). Очень часто под государством понимается государственный аппарат (а поскольку этот аппарат неизбежно ассоциируется с огромным слоем чиновников, интересы которых далеко не всегда совпадают с интересами большинства населения, термин «государство» зачастую звучит с негативным оттенком – «Государству нельзя доверять», «Государство преследует свои интересы», «Я люблю свою страну, но не люблю государство» и т. п.). Именно государственный аппарат имеется в виду, когда идет речь о сильном или слабом, эффективном либо неэффективном государстве. Иногда государство отождествляется с соответствующим государственно-организованным обществом. В этом ключе и понимается смысл выражений: «миролюбивая Болгария» означает и качества болгарского народа, болгарского общества, и соответствующие решения и политику органов государственной власти Болгарии; «Эстония отказалась от социалистического выбора» – следовательно и большинство эстонского общества сегодня придерживается других ценностей, и эстонское государство проводит соответствующую внутреннюю и внешнюю политику; «Россия всегда выступала за разностороннее сотрудничество с Востоком и Западом» – политика российского государства на евразийском пространстве коррелирует с преобладающим в российском обществе доброжелательным отношением ко всем народам и странам. Представляется, сущность государства может быть представлена в следующей дефиниции: **государство** – это организованная часть общества, созданная для управления его наиболее важными делами и обладающая суверенной публичной властью и специальным

аппаратом.

Сущностная характеристика государства очевидно коррелирует *теориям его происхождения* (равно как и теориям происхождения права), соответственно и здесь имеет место различие подходов: так, теологическая теория происхождения государства («Все – от Бога») предопределяет и теологический подход к пониманию сущности государства (идеалы государственной организации связываются с толкованием священных религиозных текстов); марксистская (классовая) теория происхождения государства соответствует такой же (классовой) его сущностной характеристике (классы, большие социальные группы имеют различные, подчас антагонистические, интересы, и поэтому именно государство выступает тем механизмом («машиной»), с помощью которого обеспечивается реализация интересов того класса, который находится у власти, включая подавление интересов других классов); взгляды на государство как организацию, созданную для выполнения «общих дел», производны от теории общественного договора возникновения государства и т. п. Любая теория имеет право на существование, свои достоинства и недостатки; наука не должна безоговорочно отвергать ту или иную концепцию. Все теории, концепции, доктрины возникновения государства могут быть объединены в две группы – концепции первоначального возникновения государства (которые описывают, моделируют очень длительный процесс «вызревания» государства в догосударственном человеческом обществе) и концепции производного возникновения государства (которые анализируют различные схемы возникновения новых государств в государственно-организованном обществе – в результате революций, захвата одного государства другим, разделения или объединения существующих государств, сецессии (выхода, отсоединения) части государства, обретения независимости колониями и т. п.). В любом случае еще раз подчеркнем, что государство – явление социальное, оно возникло в человеческом обществе на определенном этапе его развития (на этапе разложения первобытной общины, первобытно-общинного строя) и является частью общества, призванной решать значительную часть общих дел (государство возникло для управления обществом, для служения обществу, а общество, в свою очередь, воздействует на государство). Кроме того, государство – феномен общественно-политический (что нередко просматривается и в его определениях – «политическая организация общества», «политическое сообщество», «политико-правовой союз людей...» и т. п.), оно принципиально отличается от иных структурных

образований общества.

Несмотря на постулаты отдельных теорий (в частности, марксистской, анархистской) о постепенном отмирании или необходимости слома государства, за прошедшие тысячелетия с момента своего возникновения государство не только не исчезло, но и не подает каких-либо видимых признаков своей «смерти». Конечно, в истории человечества немало примеров прекращения существования государств в страноведческом аспекте – распадались империи (Римская, Византийская, Австро-Венгерская, Османская, Российская и др.), на пространстве бывшего СССР сегодня существует 17 суверенных государств (включая частично признанные Абхазию и Южную Осетию), после распада Югославии образовалось 7 новых государств (включая не признанное большинством государств мира Косово), после объединения Германии в 1989 г. прекратила существование в качестве суверенного государства Германская Демократическая Республика (Восточная Германия), объединительные процессы повлекли также прекращение существования самостоятельных государств (южных и северных) во Вьетнаме и в Лаосе, а в Судане, напротив, произошло государственное размежевание, и т. п. (по некоторым данным, за всю историю существования человечества прекратили существование более 600 государств, в том числе более 100 – в Новейшее время, в XX–XXI вв.). Однако, во-первых, общей тенденцией все-таки является увеличение количества государств (только в XX столетии их число возросло почти в четыре раза)^[1], и во-вторых, прекращение существования государств имеет место лишь в страноведческом аспекте – прекращает существование та или иная страна (даже если страна крупная – держава, империя), но не государство как явление, как социально-политическая организация общества; население распавшихся (равно как и объединившихся, присоединившихся и т. п.) стран продолжает жить в рамках государственно организованного общества, на соответствующих территориях неизбежно возникают новые государства (или на эти территории распространяется юрисдикция существовавших ранее других государств). В современном мире нет населенных территорий вне государства, вне той или иной государственной юрисдикции.

1.2. Признаки и функции государства

Более рельефно сущность государства раскрывается через квалифицирующие признаки этого понятия и явления. Набор этих признаков в литературе представлен по-разному, однако в соответствии с преобладающим подходом в качестве таких

признаков выделяются территория, население и публичная власть. Суммирующим признаком государства является государственный суверенитет. Иногда к признакам государства относят и иные – налоги, армию, внешнюю политику, символы и пр. (представляется, все подобные признаки являются производными от основных, сущностных признаков). Следует подчеркнуть, что все признаки государства наличествуют (и должны рассматриваться) в неразрывном единстве, сущность государства проявляется только через совокупность этих признаков (соответственно, отсутствие хотя бы одного из них не позволяет говорить о том или ином образовании как о государстве).

Территория есть пространственный признак государственности, материальная основа («тело») государства. Однако правовой смысл и правовое значение, правовая ценность государственной территории заключаются не в материальной значимости земельных участков, водных акваторий, а в определении пространственных пределов властвования. Изначально, в древности борьба за территорию представляла собой прежде всего борьбу за ресурсы, земные богатства, ореол обитания людей, и территория рассматривалась как собственность государства^[2], что не согласуется с современным пониманием государственной собственности, в том числе на земельные участки, водные объекты, природные ресурсы, животный мир и т. п. (государственная собственность – категория частно-правовая, гражданско-правовая, а государственная территория – публично-правовая, отсюда – различие правовых режимов и правового регулирования). Исходя из обозначенного сущностного подхода следует оценивать и содержание таких понятий, как «условная территория», «подвижная территория» и пр., применительно к территории посольств и других дипломатических учреждений государства, расположенных на территории другого государства, к палубе кораблей и воздушных судов, космических летательных аппаратов и т. п. Именно с понятием территории государства связано и понятие государственной границы, которая (представляя собой линию и проходящую по этой линии вертикальную поверхность) и определяет пространственный предел государства. Режим государственной границы определяется не только национальным (собственным) законодательством государства, но и нормами международного права и международными договорами. На Земле есть пространства, не относящиеся к территории какого-либо государства, хотя и разграничиваемые на основе международно-правовых правил в целях осуществления суверенных прав

определенных государств (прежде всего, для экономического использования) – континентальный шельф, прибрежные экономические морские зоны и т. п. Наряду с государствами территорию имеют и иные публично-правовые образования внутри государства – субъекты федерации (в федеративных государствах), административно-территориальные и политико-территориальные единицы, автономные образования, муниципальные образования. Правовое значение их территории, по сути своей, такое же, как и значение территории государства (определение пространственного предела властвования соответствующих региональных, автономных или муниципальных органов власти), однако границы таких образований являются не государственными, а административными (и, соответственно, имеют принципиально иной правовой режим), и на территорию этих внутригосударственных образований распространяется суверенитет государства, в состав которого они входят.

Поскольку государство – часть общества, оно немислимо в отрыве от того или иного человеческого сообщества, любое государство имеет **население**, проживающее на соответствующей территории (пространства Земли, не относящиеся к территории какого-либо государства, не имеют населения – Антарктида, открытое море (нейтральные воды), космическое пространство, а населенные территории (с различной степенью плотности) в современном мире непременно находятся под юрисдикцией того или иного государства). Именно люди (общество) формируют из своей среды различные органы власти, а власть, в свою очередь, распространяется прежде всего на людей. Население современного государства не может состоять уже исключительно из граждан этого государства: миграционные, интеграционные, глобализационные процессы предопределяют ту или иную прослойку иностранцев (иностраннх граждан и лиц без гражданства), проживающих на территории данного государства (о правовом институте гражданства и правовом положении иностранцев – в § 4.3).

Сердцевиной сущностной характеристики государства является **власть** – государство возникает в связи с необходимостью организации и осуществления власти, немислимо без отношений власти, иногда государство определяется как правовая форма организации власти. В свою очередь и власть – понятие многогранное. Этот термин употребляется в различных сочетаниях. Так, говорят о власти экономической, хозяйственной, религиозной, идеологической, власти народа, власти главы семьи, руководителя юридического лица, старосты учебной группы, власти законов природы и

общества и т. п. В любом случае власть – феномен социальный, существенный элемент всякой организации социальной жизни, проявляющийся исключительно в социальных группах (в обществе) и не возможный вне социальных групп (социальная общность объективно нуждается в руководстве, управлении)^[3]. В самом общем приближении власть – это способность повелевать. А повелевать (властвовать, подчинять себе волю других) можно с помощью различных средств – авторитета, экономических рычагов, веры, убеждения, устрашения, стимулирования и т. д. Из определения власти вытекают ее обязательные свойства – обладание волей и силой. Волевой характер властеотношений – обязательный атрибут общественной власти; всякая власть, любое отношение господства есть «присвоение» чужой воли, перенесение воли властвующего (в том числе общей, а не индивидуальной воли) на подвластного (при этом, однако, не всякое волевое отношение является властеотношением, не всякое проявление воли является осуществлением власти: волевой характер имеют, например, такие действия, как вступление в брак, совершение сделок и пр.). С другой стороны, общественная власть всегда содержит элемент той или иной формы принуждения, обусловленной необходимостью управления совместной деятельностью социальной группы (соответственно конкретным методам принуждения, формам присвоения чужой воли выделяют и различные виды социальной власти – корпоративную, религиозную, экономическую, родительскую, военную, государственную и др.). Когда речь идет о правовом аспекте общественной власти (а именно этот аспект и имеется в виду при характеристике одного из признаков государства), то употребляются прежде всего категории «государственная власть» и «публичная власть» (последнее понятие является более широким, поскольку охватывает и власть органов публично-правовых образований, не являющихся государствами, в частности, автономных образований, муниципальных образований; в литературе данные понятия часто рассматриваются как тождественные, что имеет под собой определенную основу, поскольку природа и сущностная характеристика публичной власти в основе своей едина применительно ко всем уровням государственной организации, в связи с чем такой подход (отождествления понятий) может быть признан допустимым в образовательном процессе).

Легального (нормативного) определения государственной власти нет. Исходя из сущности и правовой природы государственной власти, обобщения различных доктринальных подходов, можно предложить следующую дефиницию:

государственная власть – обязательный атрибут государства, наиболее институционализированный вид социальной власти, обладающий суверенным характером, независимостью от любой другой власти, осуществляемый непосредственно народом или от имени народа государственными органами, обладающими полномочиями по управлению различными сферами жизни общества, включая право на принятие общеобязательных решений, обеспечиваемых в том числе возможностью использования государственного принуждения^[4].

Публичная власть в современном государстве организована и функционирует в соответствии с такими принципами, как: единство и разделение власти; верховенство государственной власти по отношению к другим видам социальной власти; сочетание интересов личности, общества, государства при осуществлении власти; сочетание различных форм осуществления власти; эффективность и экономичность функционирования власти; открытость в деятельности власти и др. В соответствии с концепцией единства и разделения власти единая государственная власть (единая по источнику и целям деятельности, воплощающаяся в единой, взаимосвязанной системе органов) для удобства функционирования должна быть разделена между различными органами (между органами различных ветвей). В качестве таких ветвей традиционно называют три – законодательную, исполнительную и судебную, однако в некоторых государствах закрепляются на конституционном уровне (а в большинстве государств функционируют в реальности при отсутствии соответствующего закрепления) и иные ветви государственной власти – президентская (арбитражная), избирательная, контрольная, прокурорская и др. Обязательным элементом в содержании принципа разделения власти является наличие и функционирование системы сдержек и противовесов – органы власти различных ветвей (подсистем единой системы государственной власти) не только обладают самостоятельными полномочиями (нормотворческими, исполнительно-распорядительными, судебными, контрольными и пр.), но и при осуществлении этих полномочий взаимно уравнивают друг друга, что исключает сосредоточение всей полноты власти (или большей части властных прерогатив) в руках одной ветви или одного органа. У концепции разделения власти есть и иной – вертикальный – аспект: единая государственная власть в целях обеспечения эффективности функционирования должна быть разделена не только между различными органами одного уровня, но и между уровнями – центральным и региональным,

региональным и местным.

Внешнее, организационное проявление государственная власть находит в системе различных государственных органов, которые в совокупности принято называть государственным аппаратом. Государственные органы могут быть классифицированы по различным критериям: по функционально-компетенционному назначению (законодательные, исполнительные, судебные, контрольные и т. п.), по территориально-уровневому делению (общенациональные (центральные), региональные, местные), по способу формирования (выборные, назначаемые) и т. п.

Публичная власть (власть народа на различных уровнях) в современном государстве осуществляется в двух основных формах – непосредственно и опосредованно. Сущность непосредственного (прямого) народовластия заключается в том, что при осуществлении этой формы власти между народом и принимаемыми решениями нет каких-либо «посредников» – решение принимается непосредственно гражданами, избирателями, участниками референдума, населением муниципального образования и т. п. Опосредованное народовластие (представительное правление) заключается в том, что при этой форме власть народом осуществляется через формируемые им (по крайней мере, при косвенном его участии) органы государственной власти или местного самоуправления. Представительная демократия в современном государстве является более распространенной (и более профессиональной) формой властвования.

Конфигурация государственно-властного механизма в каждом конкретном государстве может существенно отличаться (факторами такой специфики являются традиция, размер территории, идеологические установки правящей политической силы и т. п.). Система государственной власти Российской Федерации представлена в § 4.4 пособия.

Как отмечалось, суммарным, выводным признаком государства является **суверенитет**, который традиционно понимается как независимость, полновластие, верховенство. Очевидно, что суверенитет государства неотделим от государственной власти, проявляется в независимости и верховенстве именно государственной власти, и проявляется в пределах соответствующей государственной территории. В зависимости от направленности и проявления в суверенитете возможно выделение внутреннего и внешнего аспектов. Внутренний суверенитет проявляется в независимости и верховенстве государственной власти в отношениях с

гражданами, различными общественными (негосударственными) структурами (хозяйствующими субъектами, предпринимательским сообществом, политическими партиями и общественными объединениями, религиозными организациями и т. п.), а внешний – в отношениях с другими государствами. Нельзя не отметить, что в современном мире традиционное (классическое) понимание государственного суверенитета претерпевает серьезную трансформацию. Суверенитет, к сожалению, перестал восприниматься как абсолютное, непреложное качество любого государства (независимо от размера этого государства, его экономического развития, геополитического положения, конфессионального состава населения и других факторов). Нельзя не замечать, что отдельные государства (сильные, развитые) считают возможным вести себя в качестве «более суверенных» по отношению к другим государствам (слабым и менее развитым), нарушать территориальную целостность последних (в том числе вооруженным путем), устранять национальные власти и т. п. В глобализирующемся мире суверенитет, очевидно, перестал быть абсолютным – ни одно государство не вправе выстраивать собственную политику, игнорируя факт своего вхождения в мировое сообщество, игнорируя интересы других государств, универсальные и региональные принципы и правила международного общения, наличие многих острых проблем планетарного масштаба. В науке появляются и разрабатываются различные концепции государственного суверенитета – дуалистического, ограниченного, разделенного, остаточного, делегированного, управляемого, реального и др. Представляется, что теория государственного суверенитета требует серьезной корректировки с учетом реалий и вызовов времени, на основе изменений международно-правовых норм в этой части.

Функции государства представляют собой основные направления его деятельности. Очевидно, что функции государства проистекают из его природы как социального института, призванного обеспечивать управление общими делами, социальное спокойствие, социальное развитие. Функции государства могут быть разделены на внутренние и внешние, однако их соотношение и содержательное наполнение в контексте исторического развития изменяется. Если в известном историческом периоде внешняя функция главным образом связывалась с обороной государства от внешних врагов, с расширением государства, то сегодня эта же функция проявляется, прежде всего, в обеспечении добрососедского, выверенного отношения с другими государствами, исходя из

национальных интересов, интеграции в межгосударственные организации. Внутренняя функция иногда понималась через подавление сопротивления внутренних врагов, обеспечение интересов правящего класса и т. п.; в современное время эта функция заключается в проведении эффективной, сбалансированной политики в сферах экономики, образования, здравоохранения, природопользования и т. п. Безусловно, в содержании функций и современного государства сохраняются обеспечение обороны и национальной безопасности, охрана общественного порядка и борьба с правонарушениями. Реализуются функции государства соответствующими государственными органами в рамках их компетенции и места в системе государственно-властного механизма.

1.3. Форма государства

Государство как социально-политическое многоаспектное явление подвергается структурированию и формализации. Форма государства представляет собой некую теоретическую конструкцию, теоретическую модель, в рамках которой выделяются отдельные структурные элементы, позволяющие создать представление о том, как организовано государство, как выглядит система государственной власти, как осуществляется власть и реализуются функции государства. Форма государства обычно описывается на основе трехчленного подхода, на основе характеристики формы правления, формы территориального устройства и формы государственного (политического) режима. Признавая определенную (прежде всего исследовательскую, образовательную) ценность традиционного теоретического моделирования и анализа (отмеченный преобладающий подход будет выдержан и в настоящем пособии), отметим два обстоятельства: во-первых, в государствоведении имеются и продолжают появляться иные подходы к пониманию и классификации форм государства^[5]; во-вторых, никакая, даже самая точная и развернутая теоретическая модель не может дать объективного полного представления о положении дел в конкретном государстве – непременно необходим всесторонний анализ практики функционирования различных звеньев государственно-властного механизма по реализации функций государства.

Форма правления

Форма правления характеризует институциональную организацию власти в государстве, т. е. отвечает на вопросы, какие органы осуществляют государственную власть, как они формируются и взаимодействуют между собой. Традиционным делением государств по форме правления является их деление на **монархии и республики**. Нередко сущность монархии определяется через формулу «правление одного», предполагая, что в монархических государствах вся полнота власти сосредоточена в руках главы государства. Такой подход представляется вполне приемлемым для характеристики древних и средневековых монархий периода абсолютизма, однако вряд ли может считаться таким же приемлемым для современного периода мировой истории – в современных государствах с монархической формой правления (а такие государства составляют примерно 1/6 часть всех государств планеты) крайне редко встречаются государства, в которых монарх действительно обладает всей полнотой единоличной государственной власти. Поэтому критерием разделения государств на монархические и республиканские является не объем полномочий главы государства, а способ получения им власти.

В **монархиях** глава государства (король, султан, эмир, великий князь и т. п.) получает свой пост (престол), по общему правилу, по наследству и занимает его пожизненно, тогда как в **республиках** глава государства (президент) является выборным должностным лицом и занимает свой пост в течение определенного срока (переизбрание возможно, но, как правило, с определенными ограничениями, при этом даже если ограничений по количеству переизбраний нет (Франция, Беларусь, Казахстан (в отношении первого президента), КНДР и др.), то все равно периодические выборы необходимы). В рамках отмеченной теоретической конструкции возможны исключения (в том числе такие, которые проявляются не через нормативные предписания, а через практику функционирования власти). Так, в КНДР (в Северной Корее) на протяжении десятилетий пост президента фактически занимает пожизненно и передается по наследству; пожизненным президентом был глава Туркменистана С. Ниязов; после смерти президента Азербайджана Г. Алиева на этот пост избран его сын И. Алиев и уже на протяжении многих лет является бессменным главой государства (хотя и проходит периодически через процедуру избрания: избирался уже трижды – в 2003, 2008 и 2013 гг.). В некоторых монархических государствах (Объединенные Арабские Эмираты, Малайзия) имеет место избрание монарха, проводилось избрание на престол и в предыдущие периоды истории (правда, подобные выборы никогда

не были всеобщими и прямыми – избрание проводилось либо специальными органами (в России Михаил Романов, например, был избран Земским Собором), либо главами составных частей современных монархий (как в ОАЭ и Малайзии).

С теоретической точки зрения современные государства с монархической формой правления могут подразделяться на абсолютные, парламентарные и дуалистические. В абсолютных монархиях глава государства обладает очень сильными реальными полномочиями – здесь нет полноценных парламентов (хотя существуют представительные совещательные органы), правительство формируется монархом и ему подотчетно. Следует отметить, что в настоящее время и в таких государствах (к ним, как правило, относят некоторые мусульманские монархии Аравийского полуострова и Персидского Залива – Саудовскую Аравию, Оман, Катар и др.) власть главы государства вряд ли можно считать абсолютной – имеются ограничители (в том числе, существующие в рамках исламской государственной-правовой доктрины), применяются отдельные демократические процедуры (в том числе выборы), не исключено даже отстранение монарха от власти в случае совершения недостойного поступка (такой случай имел место, в частности, в Саудовской Аравии). Большинство современных монархий являются парламентарными (Великобритания, Швеция, Испания, Норвегия, Нидерланды, Япония и др.) – здесь политическая роль главы государства номинальна (он рассматривается, главным образом, в качестве символа нации, преемственности исторической государственной традиции, выполняет в основном представительскую функцию), а реальную власть в государстве осуществляет правительство, формируемое парламентом. В дуалистических монархиях (Иордания, Бахрейн, Монако) глава государства обладает обширными реальными полномочиями, однако власть его не безгранична – в таких государствах существуют всенародно избираемые парламенты (или, по крайней мере, парламенты с выборной нижней палатой), которые принимают общенациональные законы.

Республики, как отмечалось, отличаются выборностью главы государства (президента). Избрание может осуществляться по-разному – непосредственно населением (Франция, Бразилия, Казахстан, Россия и др.), специальной коллегией выборщиков (США), парламентом или иным специальным временным органом (коллегией) с участием парламента (Италия, ФРГ, Латвия, Венгрия, Молдова и др.). В зависимости от схемы формирования правительства (участия президента и парламента в формировании правительства) и его ответственности республики

обычно разделяются на президентские, парламентские и смешанные. В президентских республиках (США, Бразилия, Колумбия, Туркменистан и др.) определяющая роль в формировании правительства принадлежит президенту, который его зачастую и возглавляет, правительство ответственно перед президентом, слагает полномочия перед вновь избранным главой государства. В парламентских республиках (ФРГ, Италия, Эстония, Молдова и др.) правительство формируется парламентом и перед ним ответственно, слагает свои полномочия после парламентских выборов. В смешанных (полупрезидентских) республиках (Франция, Беларусь, Казахстан, Россия и др.) существует самостоятельная политическая фигура председателя правительства, правительство формируется президентом с участием парламента (при определяющей роли президента!), несет ответственность и перед главой государства (который может отправить его в отставку), и перед парламентом (который может выразить правительству вотум недоверия, резолюцию порицания, что в свою очередь может повлечь отставку правительства). Особо подчеркнем, что в смешанных республиках (как и в президентских) глава государства является юридически сильной фигурой, занимает ключевое место в государственно-властном механизме. Встречающиеся в литературе такие «типы» (разновидности) республик, как суперпрезидентская (сверхпрезидентская), президентско-парламентская (парламентско-президентская), номинальная и т. п. имеют, преимущественно, политическое, а не правовое содержание и ориентируют читателя на соответствующие проявления политических реалий. Определенное обоснование имеет выделение в качестве самостоятельной разновидности социалистической республики (КНР, Куба, Вьетнам и др.), исходя, в частности, из закрепленной и реализуемой концепции полновластия представительных органов власти, однако и эти республики (в которых все-таки присутствует модель разделения власти) могут быть вписаны в одну из традиционных теоретических схем – парламентской республики.

Завершая краткую характеристику формы правления, следует подчеркнуть, что обозначенные теоретические конструкции далеко не всегда могут быть применены в абсолюте к институциональной организации власти в конкретном государстве. Помимо отмеченных примеров выборности монарха и фактического наследования поста президента есть и другие исключения. Так, в президентской республике Аргентине учреждена самостоятельная должность председателя правительства; часть должностных лиц в своей администрации

(фактически в правительстве) президент США назначает с одобрения Конгресса; во Франции (в смешанной республике) президент вынужден ориентироваться на партийный состав парламента при формировании правительства; в Объединенных Арабских Эмиратах все составные части (эмираты, субъекты федерации) являются абсолютными монархиями, а глава федеративного государства является выборным (его даже называют президентом, как в республиках; правда, выборы эти проводятся на заседаниях всех эмиров, а избирается всегда глава самого крупного эмирата Абу-Даби, который, естественно, является наследственным абсолютным монархом).

Форма территориального устройства

Вынесенный в название подпараграфа термин является не единственным для обозначения рассматриваемой разновидности формы государства – в литературе используются также «форма государственного устройства», «форма государственно-территориального (территориально-государственного) устройства», «форма политико-территориального устройства», «форма национально-государственного устройства» и др. При углубленном доктринальном анализе можно обнаружить определенные содержательные различия данных категорий, однако в целях образовательного процесса их можно (с известной долей условности) признать тождественными, поскольку по сути своей они отвечают на вопросы: как организована территория государства? каков статус составных частей этого государства? как организована власть в территориальных единицах, и как взаимодействуют органы власти таких единиц с центральной властью? Поскольку для характеристики рассматриваемого сегмента формы государства определяющее значение имеет не деление территории как таковое, а построение власти в составных частях государства (на уровнях ниже центрального, общенационального), наиболее точным представляется термин «территориальная организация публичной власти» (к сожалению, не очень широко используемый пока в учебной литературе).

Представим характеристику данной разновидности формы государства на основе традиционного, преобладающего в литературе подхода. В зависимости от формы территориального устройства государства принято делить на федеративные и унитарные. Иногда в качестве самостоятельной разновидности формы территориального устройства называют и конфедерацию, однако, здесь нельзя не учитывать того, что конфедерация – это

не единое самостоятельное государство, а тесный союз самостоятельных государств, которые, став частью этого государственного объединения, сохраняют, тем не менее, все признаки государства, и прежде всего – государственный суверенитет (и передача части (подчас значительной) своих властных полномочий надгосударственным органам свидетельствует как раз о проявлении своего государственного суверенитета). Ярким примером современного конфедеративного межгосударственного образования можно назвать Европейский Союз. Однако здесь и проявляется тот факт, что при максимально тесной интеграции, согласовании основных направлений государственной политики, образовании многих надгосударственных структур часто проявляется суверенная строптивость отдельных государств – членов Союза.

Абсолютное большинство современных государств имеет **унитарную форму** территориального устройства, при которой составные части государства (провинции, области, департаменты, воеводства, регионы и т. п.) не обладают заметной государственной самостоятельностью. Органы власти в таких территориальных единицах (даже если они формируются населением соответствующих территорий) очень плотно интегрированы в единую систему государственной власти (в части определения компетенции, в том числе нормотворческой, ответственности и пр.), нередко формируются с участием центральной власти (как, например, префекты в департаментах Франции, главы областных администраций в Украине). В унитарных государствах могут иметь место и территориальные автономии, причем с весьма широкими полномочиями (Уэльс, Шотландия, Северная Ирландия в Великобритании, Корсика во Франции, Гренландия в Дании и др.), однако самостоятельность этих автономий проистекает все-таки от воли центральной власти, от воли народа всего государства, а не только соответствующей территории. Унитарные государства, имеющие в своем составе территориальные автономные образования, принято называть сложными (Финляндия, Азербайджан, Узбекистан, Португалия, КНР, Великобритания, Франция, Дания и др.), в отличие от простых унитарных государств, состоящих из однопорядковых, равностатусных единиц (Польша, Болгария, Словакия, Беларусь, Казахстан, Япония, Республика Корея, Латвия, Литва, Эстония, Молдова и др.). Есть унитарные государства, состоящие исключительно из территориальных автономных образований (т. е. в таких государствах все составные части обладают определенной степенью самостоятельности) – Испания, Италия, ЮАР и др. Такие государства в доктрине

принято называть регионалистскими (региональными). По своей природе они очень близки с федерациями.

Федеративных государств в количественном выражении в мире немного (немногим более двух десятков), однако на них приходится более половины территории, населения и экономического потенциала планеты, т. е. федеративную форму территориального устройства имеют, преимущественно, крупные, развитые государства – США, Канада, Австралия, Индия, Бразилия, Аргентина, Мексика, Россия, ФРГ, Пакистан и др. (есть и небольшие по территории (Бельгия, Швейцария, Австрия) и не очень развитые в экономическом отношении (Нигерия, Танзания, Сент-Китс и Невис, Микронезия, Коморские острова) федерации). Составные части федеративных государств (субъекты федерации, иногда обобщенно называемые штатами, хотя это могут быть и земли, провинции, области, республики и др.) обладают определенной государственной самостоятельностью (прежде всего в обладании собственными предметами ведения, законодательными полномочиями в определенных сферах правового регулирования), в таких государствах обязательно наличествуют два уровня государственной власти – федеральный и региональный (соответственно, как правило, на конституционном уровне закрепляется модель разграничения предметов ведения и властных полномочий между этими уровнями). Применительно к федеративным государствам принято говорить о концепции дуалистического суверенитета – он (суверенитет) все-таки един (носителем его является федерация), однако не может быть реализован исключительно федеральным центром без участия субъектов федерации, которые непременно представлены в федеральных органах власти (прежде всего в парламенте), участвуют в принятии общенациональных законов, согласовании международных договоров и т. п.

В современной науке происходит (хотя и весьма робко) осознание того, что жесткую границу между федеративной и унитарной формами территориального устройства выстраивать все сложнее, практически все так называемые классические признаки федерации имеют то или иное проявление в унитарных государствах (и, соответственно, эти признаки перестают быть квалифицирующими, поскольку не позволяют четко отделить одно правовое явление от другого). В этой связи, представляется целесообразным разделять государства в зависимости от модели территориальной организации публичной власти, от статуса составных частей, от схемы разграничения власти по вертикали не на федеративные и унитарные, а на централизованные (Казахстан, Беларусь, Польша, Россия, Индия, Пакистан) и

децентрализованные (США, Канада, ЮАР, Испания, Великобритания, КНР). Безусловно, степень децентрализации, формы территориальной автономии и самоуправления, конкретные модели организации власти различны, что является основой для более глубоких исследований и классификаций (как это имеет место и сегодня применительно к анализу различных типов федеративных и унитарных государств).

Применительно к характеристике рассмотренных форм государства (формы правления, формы территориального устройства и их разновидностей) важно отметить следующее: ни одна из них не является критерием качественного состояния и функционирования государства – одинаково эффективными могут быть и монархии (даже абсолютные, в частности, Саудовская Аравия), и республики (как президентские или полупрезидентские, так и парламентские), свои достоинства и недостатки имеют и федерализм, и унитаризм. На выбор той или иной формы государства в значительной мере играет историческая традиция, которая, как правило, достаточно устойчива и крайне важна для существования и развития социума. Следовательно, ни одну из разновидностей форм правления и территориального устройства не следует абсолютизировать и идеализировать. С точки зрения качества жизни граждан и функционирования общества более важна третья составляющая формы государства – государственный режим.

Форма государственного режима

Если форма правления и форма территориального устройства отвечают на вопрос **как организована власть** в государстве (в институциональном и территориальном аспектах), то форма государственного режима (нередко используется сочетание «политический режим», особенно в политологической литературе) дает представление о том, **как функционирует власть**, какими методами, средствами и способами она осуществляется, как выстраиваются реальные отношения между государством и гражданами, между властью и обществом. Разброс подходов к классификации государственных режимов огромен^[6], при этом есть и подход преобладающий – режимы принято разделять на демократический и недемократический (в рамках последнего возможна более дробная градация – авторитарный, тоталитарный, фашистский, расистский, клерикальный и т. д.). Характеристики этих разновидностей диаметрально противоположны: если для демократического режима характерны

свободные выборы, регулярное, периодическое обновление власти, политический плюрализм и многопартийность, наличие реальной политической оппозиции, реальное разделение власти и эффективная система сдержек и противовесов, развитая система прав граждан и их гарантирование, для недемократического режима – декоративность и формальность выборов (посредством которых практически невозможно сменить власть, а иногда выборы могут и вообще не проводиться), идеологический монизм (связанный с господством одной идеологии и всяческим подавлением (открыто или косвенно) политической оппозиции), отсутствие или формальное функционирование системы разделения власти (которая, как правило, сосредоточена в руках исполнительной власти или единоличного лидера), существенное ограничение граждан в правах.

Если вывод о существовании в государстве той или иной формы правления или формы территориального устройства можно сделать на основе формально-юридического анализа текстов конституции и законов о системе и полномочиях органов власти, организации территории и статусе составных частей государства (нередко эти тексты, включая официальное название государства, содержат прямое указание на ту или иную форму государства – «Соединенное королевство Великобритании и Северной Ирландии», «Королевство Саудовская Аравия», «Княжество Монако», «Республика Корея», «Эстонская республика», «Федеративная Республика Бразилия», «Российская Федерация», «Республика Беларусь – унитарное демократическое социальное правовое государство» (ст. 1 Конституции Республики Беларусь) и т. п.), то вывод о существовании в государстве той или иной модели государственного режима на основе такого анализа сделать невозможно – необходим анализ реальной политико-правовой практики. Ни одно государство не будет на конституционном уровне закреплять существование у себя антидемократического режима, такие режимы существуют, как правило, на фоне конституционных и законодательных текстов, содержащих демократические положения – фашистский режим в Германии сложился и существовал (на известном этапе истории) на основе очень прогрессивной Веймарской Конституции; тоталитарный режим в СССР существовал при достаточно красивых и правильных конституционных формулировках о народовластии, социалистической демократии (да и нынешние авторитарные тенденции развиваются в современной России при неизменности в основе своей либеральной, демократической Конституции 1993 г.); Конституция Ирака 2005 г. – демократична по своему содержанию, однако существующий в стране режим

вряд ли соответствует этому содержанию и т. п.

Государственный режим – явление достаточно подвижное, на конкретных исторических этапах развития государства при неизменности его территории и формы правления могут преобладать те или иные тенденции в функционировании власти или даже кардинально изменяться форма государственного режима (Франция при Ш. де Голле и при Ф. Олланде, Великобритания при У. Черчилле, М. Тэтчер или Дж. Кэмероне, Китай при Мао Цзэдуне и при Дэн Сяопине, Камбоджа (Кампучия) при Пол Поте и после него, Россия при Б. Ельцине и при В. Путине и т. п.). Кроме того, далеко не всегда режим властвования в том или ином государстве поддается конкретным формулировкам – в демократических государствах нередко присутствуют проявления авторитаризма, а в недемократических – проявления демократии. Нельзя игнорировать и государственно-правовую традицию, преобладающую в стране государственно-правовую доктрину. Так, социалистическая конституционная модель с позиции традиционного («западного») конституционализма представляется однозначно недемократической, а для КНР или КНДР – это высший тип демократии; отсутствие института всеобщего и равного избирательного права с той же позиции вызывает резкое неприятие, а в ряде арабских государств такая ситуация не делает жизнь граждан (подданных) некомфортной и не порождает каких-либо социальных протестов.

Не является самостоятельной разновидностью формы государства правовое государство. Правовым может быть и монархия (Испания, Нидерланды, Швеция, Япония), и республика (Республика Корея, Исландия, Греция), и федерация (Германия, Бельгия), и унитарное государство (Италия, Франция, Финляндия). Характеристики правовой государственности связаны именно с государственным режимом. **Сущность правового государства** может быть представлена через совокупность следующих составляющих:

а) институциональной (власть в таком государстве организована и осуществляется на основе принципа единства и разделения с обязательным наличием системы сдержек и противовесов);

б) нормативно-правовой (в таком государстве реально обеспечено верховенство права, правового закона; само государство, все органы власти связаны законом, ему подчиняются, функционируют на его основе);

в) гуманистической (в таком государстве признаются и реально гарантируются основные права и свободы человека и

гражданина в соответствии с международными общепризнанными стандартами)[7].

В идеале правовое государство в современном мире вряд ли может быть обнаружено – в любом государстве имеют место те или иные отступления от его принципов и признаков, однако степень (масштаб) подобных отступлений, естественно, различаются. Очевидно одно: государству для того, чтобы быть правовым, недостаточно закрепить это в своей конституции (что, кстати, сделали практически все постсоветские государства; содержательно принципы правовой государственности просматриваются в конституционных текстах многих государств, в которых основные законы принимались в XXI веке – Ирак, Египет, Афганистан, Тунис, Восточный Тимор и др.), необходима реализация отмеченных составляющих на практике, что требует известных усилий государственно организованного общества.

Список рекомендуемой литературы

1. Институциональные и территориальные аспекты организации публичной власти в современном государстве: монография / под ред. С.И. Некрасова. М.: ГУУ, 2012.

2. *Пастухова Н.Б.* Государственный суверенитет: история и современность / Н.Б. Пастухова. М.: ЗАО Издательство «Аспект Пресс», 2013.

3. Правоведение: учебник для бакалавров / под ред. С.И. Некрасова. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Юрайт, 2013. 629 с. Гл. 1, 2.

4. Территория в публичном праве: монография / С.В. Нарутто, Е.С. Шугрина, И.А. Исаев, И.А. Алебастрова. М.: Норма; ИНФРА-М, 2013.

5. *Тихомиров Ю.А.* Государство: монография / Ю.А. Тихомиров. М.: Норма; ИНФРА-М, 2013.

6. *Чиркин В.Е.* Государствоведение: учебник для магистрантов по направлению «Юриспруденция» / В.Е. Чиркин. 3-е изд., испр. и доп. М.: МПСУ; Воронеж: МОДЭК, 2012.

7. *Чиркин В.Е.* Сравнительное государствоведение: учеб. пособие / В.Е. Чиркин. М.: Норма: ИНФРА-М, 2011.

Глава 2

Основные положения теории права

2.1. Право и иные социальные нормы: понятия, признаки, функции

Общеизвестная фраза Аристотеля о сущности человека имеет очевидное подтверждение в повседневной жизни – люди существуют и реализуют свои интересы преимущественно в общественных отношениях. Ежедневно вступая в разнообразные отношения с другими индивидами, социальными группами, организациями и объединениями (в виде, например, совместной деятельности, заинтересованности в отношении других субъектов или оценки их действий и намерений), мы подчиняемся особым правилам поведения – социальным^[8] нормам^[9].

Итак, **социальные нормы** – это правила, регулирующие поведение людей в обществе. От них следует отличать **технические нормы** – правила взаимодействия людей с силами и объектами природы, техникой, орудиями и инструментами труда^[10]. Это математические, лингвистические, медицинские и прочие правила.

К **социальным нормам** относят традиции, нормы морали (нравственности, этики), религиозные, корпоративные, эстетические, политические и правовые нормы.

Традиции представляют собой неписанные правила поведения, постоянно осуществляемые в течение длительного времени (обычаи – специально созданные (в отличие от традиций) правила поведения, часть обрядов и др.).

Мораль или моральные нормы можно определить как правила поведения, основанные на представлениях тех или иных социальных групп о добре и зле, справедливости и несправедливости, совести, достоинстве и прочих этических требованиях. Формой существования морали выступает коллективное сознание.

Нормы религии устанавливаются в рамках различных конфессий и регулируют поведение последователей данной конфессии (верующих).

Правила поведения, создаваемые в объединениях и организациях для упорядочивания взаимоотношений между членами этих объединений (организаций) именуются **корпоративными нормами**.

Создание и восприятие произведений искусства, а также

критерии прекрасного в рамках отдельных сообществ регламентируются *эстетическими нормами*.

Отношения по поводу получения, осуществления, удержания публичной власти являются предметом регулирования **норм политики**. Понятие правовых норм, которое требует более пространного определения, дано в конце параграфа.

Перечисленные социальные нормы обладают следующими **общими признаками**: появляются в связи с необходимостью согласования индивидуальных интересов с групповыми и общественными, предназначены упорядочивать общественную жизнь, адресованы индивидам, обеспечены санкциями за их нарушение.

Все социальные нормы действуют взаимосвязано. Нередко одно и то же поведение признается нежелательным различными социальными регуляторами. Допустим, кража будет и плохим (мораль), и греховным (религия) и противоправным деянием. Следует отметить, что нормы права практически всегда соседствуют с иными социальными нормами. Например, на защите собственности стоят и право, и мораль, и религия, и корпоративные нормы. Взаимосвязь проявляется также и в том, что неправовые нормы могут получить правовое оформление. В качестве подтверждения можно привести установление административной ответственности за появление в общественных местах в состоянии опьянения, оскорбляющем общественную нравственность (нарушение норм морали) или закрепление трудовым законодательством религиозных праздников (Рождество Христово). Социальные нормы отличаются друг от друга по следующим основаниям (табл.)^[11]:

Таким образом, право – это тоже совокупность социальных норм, имеющих, очевидно, особый характер. Право неотделимо от общества и производно от него, оно обусловлено сложившимися в обществе иными правилами. **Социальная роль права** заключается в воздействии на общественные отношения с целью их интеграции, обеспечения стабильности и развития общества, выражения идей социальной справедливости и социального равенства.

В формально-юридическом значении **право** представляет собой систему обязательных, формально определенных правил поведения, установленных или санкционированных государством и обеспеченных силой государственного принуждения.

Устоявшимися **свойствами (признаками) права** являются следующие:

✓ общеобязательность (все правовые предписания

распространяются на всех (с исключениями, конечно) субъектов и обязательны для них);

✓ **формальная определенность** (нормы права, обычно, имеют внешне выраженную письменную форму, а также четкую логическую структуру, позволяющую точно уяснить рамки поведения субъектов);

✓ **нормативность** (право, прежде всего, составляют правила общего характера (нормы), рассчитанные на многократное применение);

✓ **системность** (право представляет собой упорядоченную, внутренне согласованную совокупность юридических норм, где каждая норма занимает определенное место и связана с другими нормами);

✓ **связь с государством** (право большей частью принимается, применяется и обеспечивается государством).

Основные направления воздействия права на сознание и поведение людей называются **функциями права**. К ним, в частности, относятся:

✓ **учредительная функция** (заключается в установлении принципов, пространственных пределов (границ государства), создании и упразднении субъектов права (государственных органов и т. п.));

✓ **регулятивная функция** (состоит в упорядочивании общественных отношений путем установления норм развивающих, изменяющих или прекращающих определенные социальные связи);

Таблица

Социальные нормы	Основной предмет регулирования (отношения)	Субъекты, осуществляющие регулирование	Субъекты — адресаты регулирования	Формы существования	Степень обязательности	Содержание санкций
Моральные	Межличностные	Социальные группы	Члены соответствующих социальных групп	Индивидуальная и коллективная идеология, как правило — неписаный характер	Добровольность реализации	Общественное порицание
Эстетические	Сопоставимые с эстетическим идеалом	Любые виды: члены общества, их объединения, государство и др.	Любые виды			Общественное, профессиональное осуждение, утрата авторитета и др.
Традиции	Процедурного и символического характера			обычай	Добровольность реализации (если не связаны с правом или религией)	Любые виды
Политические	По поводу публичной власти	Сами участники отношений	Участники отношений	Обычай и соглашения, касающиеся публичной власти (в том числе, и в юридических документах)	Добровольность реализации (часть, регулируемая правовыми нормами — общеобязательна)	Утрата доверия, отстранение от должности, роспуск коллегиального органа, торговые санкции и др.

Правовые	Наиболее значимые для общества при незначительном охвате личной и духовной жизни	Государственные и муниципальные органы (в основном)	Любые виды	Писанный характер	Общеобязательны	Формальная закреплённость, разнообразие, соразмерность санкций совершенным деяниям
Корпоративные	Между членами конкретного коллектива	Члены коллективов, органы управления организацией	Члены коллектива	Учредительные документы, правила внутреннего распорядка и др.	Добровольность реализации (если не связаны с правом)	Любые виды
Религиозные	Связанные с общественной нравственностью, духовной жизнью, отпращиванием религиозных культов	Основатели и авторитетные толкователи вероучения	Лица, исповедующие данную религию	Религиозные тексты, толкования (доктрина)		Общественное порицание; отлучение от церкви, покаяние, индулгенции и др.

✓ охранительная функция (производна от регулятивной и заключается в защите правоотношений путем установления правовых ограничений (обязанностей, запретов, наказаний));

✓ информационно-ориентирующая функция (состоит в передаче адресатам правового регулирования сведений о правах и обязанностях, возможном и должном поведении);

✓ воспитательная функция (способствует повышению правовой культуры, формированию мотивов правомерного поведения индивидов и их объединений).

Две последние функции обычно относят к общесоциальным (в противоположность остальным, специально-юридическим). Мы предлагаем учесть тот факт, что право, в любом случае, воздействует на общественные (социальные) отношения. Следовательно, все предложенные функции права допустимо считать социальными и указывать в общем перечне.

2.2. Понятие и виды источников права

Термин «источник» в русском языке (как и в латинском, откуда перенесена эта метафора) означает не только водную струю, выходящую на поверхность земли, но и «то, что дает начало чему-нибудь, откуда исходит что-нибудь»^[12]. Применительно к праву этот термин рассматривается в нескольких значениях:

✓ **материальный источник права** – это условия жизни общества, реальные обстоятельства, вызывающие возникновение права (общественный строй, экономический прогресс, уровень развития культуры и т. п.);

✓ **идеальный (идеологический) источник права** – это отображение материальных источников права в сознании

законодателя и других субъектов правотворчества, мыслительная деятельность индивидов и групп, и ее результаты (юридическая доктрина, правовая культура общества и др.);

✓ **формально-юридический источник права** – это юридически оформленный результат идеологического осознания потребностей общественного развития, внешняя форма выражения правовых норм (конституции, законы и др.)^[13].

К основным *видам форм права* относятся:

✓ **нормативно-правовой акт** (письменный документ, содержащий властное волеизъявление государственного органа или непосредственно граждан^[14], в котором сформулированы правовые нормы);

✓ **юридический** (судебный, административный) **прецедент** (решение компетентного органа или должностного лица, которое цитируется как пример или аналогия для разрешения подобных дел в будущем);

✓ **правовой обычай** (общеобязательное, длительно и единообразно применяемое правило поведения, одобренное государством);

✓ **нормативный договор** (соглашение сторон, закрепляющее нормы их поведения, права и обязанности);

✓ **религиозные нормы** (правила поведения, содержащиеся в священных для верующих текстах и их толкованиях);

✓ **юридическая доктрина** (общепринятое мнение авторитетных ученых-юристов о праве, изложенное в научных трудах и признанное государством);

✓ **общие принципы права** (общеобязательные исходные начала права, выражающие его основные черты и ценности).

Юридический прецедент создается в рамках разрешения конкретного дела. Прецедентом является не целиком административное или судебное решение, а только та его часть, которая содержит правовое предписание (норму, принцип), обосновывающее решение по данному делу^[15]. Это, разумеется, новая норма, восполняющая пробел в правовом регулировании. Практическое использование юридического прецедента зависит от сложившейся в государстве правовой системы. Так, в англосаксонской правовой семье^[16] действует принцип обязательности судебного прецедента, что означает необходимость судей следовать решениям вышестоящих судов по аналогичным делам. В других странах судья может, но не обязан учитывать прецедент.

Правовой обычай исторически и фактически предшествовал нормативно-правовым актам. Как правило, он не закрепляется (в прямой форме) в официальных документах, обычая

придерживаются в силу традиции. Для того чтобы обычай считался источником права, он должен удовлетворять следующим критериям^[17]: **древность** (в Великобритании таковыми считаются существовавшие до 1189 года), **непрерывность** (не прерывался другим обыкновением), **разумность** (соответствует общественной морали), **определенность и ясность, нормативность** (порождает не только права, но и соответствующие обязанности), **локальность** (территориальная ограниченность действия), **естественность** происхождения (возникает не в силу договоренностей, предписаний или распоряжений власти), **соответствие закону** (не должен противоречить нормам действующего законодательства). На обычаи, например, ссылаются в судах по делам о праве сушить рыбацкие сети в определенных местах, даже если такие места окажутся пляжем, о праве торговать там, где проводились ежегодные ярмарки и т. п. ^[18] Но не только. Обычаи могут регламентировать и вопросы государственного устройства (например, назначение премьер-министром Великобритании лидера победившей на парламентских выборах партии).

Нормативные договоры представляют собой такой вид соглашений, который устанавливает новые нормы права. Этим нормативный договор отличается от многочисленных индивидуальных соглашений, заключенных конкретными лицами и распространяющихся только на этих лиц. В остальном все характеристики, единые для договоров вообще, сохраняются – для заключения нормативного договора необходимо совпадение волеизъявления двух (или более) сторон, при неисполнении условий договора стороны обращаются в суд и т. п. Нормативные договоры бывают международными и внутригосударственными. К последним относятся, например, договоры, которые заключают между собой субъекты федерации (автономии, муниципальные образования), а также договоры федерации с субъектами федерации.

Общеобязательные правила поведения могут быть зафиксированы и в священных книгах (Библии, Торе, Коране и др.) или посланиях главы церкви (религиозной организации). Будучи санкционированы государством, **религиозные нормы**, как правило, регулируют вопросы персонального статуса (брачно-семейное, наследственное право и др.), как наиболее близкие частно-духовной жизни человека (например, в Индии, Непале и других странах традиционного распространения индуизма). Тем не менее, ряд современных государств признают действие религиозных норм и в других областях, таких как государственное управление, преступления и наказания и др.

Прежде всего, это касается мусульманских стран (Саудовская Аравия, Иран, Судан и др.), а также единственного примера христианского теократического государства – Ватикана. Следует отметить, что большинство религиозных норм имеют непосредственное закрепление в актах толкования священных текстов. Отмеченная особенность сближает их с еще одним редким источником права – юридической доктриной.

Юридическая доктрина возникла на весьма практической основе – необходимости толкования права в целях наилучшего правоприменения, разрешения юридических споров в отсутствие нормативного акта или подходящего прецедента и т. д. Доктрина во всяком случае оказывает определяющее влияние на сознание правоприменителей (например, судьи, обучаясь на юридическом факультете и восприняв определенные научные трактовки понятий и правовых явлений, опираются на эти знания, вынося решение). В качестве же прямого (формального) источника права юридическая доктрина сегодня используется по-разному: в виде комментариев к кодексам, к которым обращаются практики (Швейцария); прямых ссылок на научные трактаты в решениях высших судов (Верховные суды США и Великобритании); обоснование позиций парламента в вопросах конституционной ответственности (вынесение импичмента президенту, например).

Общие принципы права понимаются как универсальные правовые идеи, юридические истины, настолько очевидные и общепризнанные, что могут не иметь специального законодательного закрепления, обуславливаясь самой сутью правового регулирования. Это принципы гуманности права, добросовестности, разумности, справедливости, равенства (одинаково хорошего обращения со всеми).

Принципы могут иметь и более конкретные формулировки. Например, принцип «*pacta sunt servanda*»^[19], означающий необходимость исполнения надлежаще составленных контрактов и обязательств; принцип буквального толкования уголовного закона, обязывающий не применять закон, если не вполне ясно, охватывается ли им рассматриваемый случай и др.

В Российской Федерации основным источником права выступает нормативно-правовой акт. Нормативно-правовые акты по юридической силе^[20] делятся на две большие группы – **законы** и **подзаконные акты**.

Законом является нормативный акт, обладающий следующими отличительными **признаками**:

✓ особый состав субъектов правотворчества (законы принимаются только уполномоченными на то носителями государственной власти: народом, парламентом, монархом);

✓ особый предмет регулирования (наиболее значимые вопросы общественной жизни человека, коллективов, государства и общества);

✓ особая процедура принятия (усложненный, тщательно разработанный порядок предложения, рассмотрения и принятия закона);

✓ уровень юридической силы (наиболее высокий, все остальные акты должны соответствовать законам).

Таким образом, **закон** – это **нормативный акт, регулирующий наиболее важные общественные отношения, принятый, как правило, высшим представительным органом или народом в особом порядке и поэтому обладающий высшей юридической силой.**

Не все законы, впрочем, одинаковы по юридической силе. В самом общем виде их можно разделить на **конституционные** и **обыкновенные**. К конституционным законам относятся:

✓ конституция, представляющая собой основной закон высшей юридической силы и объединяющее начало для всех правовых норм в государстве;

✓ законы, вносящие изменения и дополнения в конституцию;

✓ законы, принятые по прямому предписанию конституции^[21].

Все остальные законы относятся к обыкновенным и должны соответствовать конституционным законам. Законы Российской Федерации, помимо указанного, подразделяются также с учетом федеративного устройства нашей страны.

На основании, во исполнение и с целью конкретизации законов издаются подзаконные акты. Они многообразны по форме и источникам происхождения, объединяет эти акты обязательное соответствие закону (носят вторичный характер, не могут отменять или изменять положения законов). Юридическая сила подзаконных актов (разумеется, более низкая по сравнению с законами) зависит от компетенции издающего органа и сферы действия акта. По этим признакам все подзаконные акты можно разделить на четыре группы:

✓ общие (общенациональные, государственные) – это указы главы государства, постановления правительства и др.;

✓ местные – это акты губернатора штата, мэра города и др.;

✓ ведомственные – это инструкции, разъяснения, например разъяснение порядка осуществления электронного голосования, правила рыболовства и др.;

✓ локальные (внутриорганизационные) – правила внутреннего трудового распорядка, организации учебного процесса и др.^[22]

Остановимся подробнее на озвученном понятии – сфера действия акта – применительно ко всем видам нормативно-правовых актов. Нормативные акты имеют временные, пространственные и субъектные пределы своего функционирования.

Нормативный акт во времени действует с момента вступления в силу и до его отмены (утраты силы). При отсутствии указаний (например, в самом акте) нормативный акт начинает действовать в определенный срок после опубликования^[23].

Придание закону обратной силы, т. е. распространение его действия на существующие до его принятия отношения, возможно в двух случаях: если в самом законе об этом сказано, а также, если закон смягчает или вовсе устраняет юридическую ответственность.

Нормативный акт прекращает действие (утрачивает силу) по истечении срока действия акта, на который он был принят; в связи с изданием нового акта, заменившего ранее действующий (косвенная или фактическая отмена); на основании прямого указания конкретного органа об отмене акта (прямая отмена).

Действие **нормативного акта в пространстве** определяется территорией, на которую распространяются властные полномочия органа, его издавшего. Нормативные акты распространяют свое действие:

- ✓ на всю территорию государства (например, федеральные законы);
- ✓ на территорию субъекта федерации, автономии, муниципального образования (например, указ (постановление) губернатора штата, устав муниципального образования);
- ✓ на территорию, указанную в самом нормативном акте;
- ✓ на локальную территорию (предприятия, учреждения, организации).

Действие **нормативных актов по кругу лиц** зависит от общего или специального характера актов. По общему правилу, на территории государства нормативные акты действуют в отношении всех граждан, государственных органов, общественных организаций, иностранцев, лиц без гражданства. Одновременно существуют специальные нормативные акты, рассчитанные только на определенный круг лиц (военнослужащие, пенсионеры, студенты, депутаты, судьи, ветераны войны и т. д.). Действие как общих, так и специальных нормативных актов может быть ограничено в отношении, например, дипломатических представителей (исключительные нормы).

2.3. Система права. Отрасли российского права

Приведенные выше виды нормативно-правовых актов, имеющих различные сферы действия, юридическую силу и т. п., очевидно, нуждаются в систематизации. Именно системность как свойство объективного права позволяет успешно применять его для регулирования общественных отношений. Стройность и взаимосвязь элементов правовой системы обеспечивают, например, единообразное и, следовательно, справедливое разрешение правовых конфликтов. Высокий уровень системности является несомненным достоинством в рамках романо-германской правовой семьи^[24].

Систему права принято определять как исторически сложившуюся, объективно существующую внутреннюю структуру права, определяемую характером регулируемых общественных отношений^[25]. Система права состоит из следующих элементов: отрасли, институты и нормы права (иногда в рамках отрасли права выделяются подотрасли, включающие несколько институтов, однако граница между подотраслью и институтом весьма условна).

Центральным звеном системы права является **отрасль** – совокупность правовых норм, регулирующих крупную группу (сферу) однородных общественных отношений (административное право, трудовое право, экологическое право и др.). Следует помнить, что именно качественная однородность, специфика той или иной области общественных отношений вызывает к жизни соответствующую отрасль права. Так, объективно существующие трудовые отношения людей обуславливают необходимость трудового права, управленческие отношения – административного права и т. п.

Отрасль права, в свою очередь, обычно состоит из обособленных групп правовых норм, регулирующих отношения определенного вида – **институтов права**. Институт – гораздо меньшая, по сравнению с отраслью, совокупность юридических норм. Например, в конституционном праве (отрасли) выделяют институт гражданства, институт главы государства, институт референдума и другие. Существуют также межотраслевые институты, регулирующие общественные отношения, относящиеся к нескольким отраслям права. Коль скоро общественная жизнь не протекает в строгих и «чистых» формах, обслуживающие одно и то же отношение группы правовых норм нередко относятся к разным отраслям права. Примерами таких институтов являются институт собственности, институт юридической ответственности и другие.

Первичным элементом системы права является **правовая норма** – **общеобязательное правило (веление), установленное или признанное государством, обеспеченное возможностью государственного принуждения, регулирующее общественные отношения**^[26]. Иногда в качестве элемента системы права выделяют и составные части самой нормы права^[27]. Структуру правовой нормы образуют три элемента, укладываемые в логическую конструкцию «если-то-иначе»:

✓ **гипотеза** («если», часть нормы, устанавливающая условия (жизненные обстоятельства) ее реализации);

✓ **диспозиция** («то», часть нормы, содержащая правило правомерного поведения (признаки неправомерного поведения) при указанных в гипотезе условиях);

✓ **санкция** («иначе», часть нормы, предусматривающая благоприятные или неблагоприятные правовые последствия соблюдения или нарушения диспозиции).

Например, ст. 328 Уголовного кодекса РФ гласит (в сокращении): «Уклонение от призыва на военную службу... – наказывается штрафом в размере до двухсот тысяч рублей...». Призыв на военную службу – гипотеза; обязанность призывника явиться для прохождения военной службы – диспозиция; штраф – санкция (неблагоприятная) за неисполнение обязанности.

Норма права и статья нормативно-правового акта могут не совпадать. Так, статьи Конституции РФ содержат, преимущественно, гипотезу и диспозицию^[28] или только диспозицию^[29], санкции же за нарушения таких конституционных предписаний находятся в других нормативно-правовых актах.

Итак, право делится на отрасли (и институты) в зависимости от **предмета и метода правового регулирования**. Предмет отвечает на вопрос: «Что именно регулирует данная отрасль права?» Например, отрасль экологического права регулирует общественные отношения в области охраны окружающей среды и природопользования.

Если предмет правового регулирования уникален для каждой отрасли права, то одни и те же методы («Как, какими способами регулируются эти отношения?») могут использоваться разными отраслями права. **Основными методами правового регулирования являются императивный и диспозитивный.**

Императивный метод (метод субординации, власти-подчинения, неравенства, централизации и т. п.) – властное воздействие на отношения неравноправных субъектов, не допускающее изменений по договоренности между ними. Характерен для уголовного, административного права и др.

Диспозитивный метод (метод координации, равенства,

децентрализации и т. п.) – предоставление субъектам возможности выбора вариантов поведения в рамках закона. Обычно используется для регулирования равноправных и добровольных отношений между субъектами. Характерен для гражданского, предпринимательского права и др.

Общая характеристика **основных отраслей российского права** выглядит следующим образом.

Конституционное право. Это ведущая, системообразующая отрасль российского права. Представляет собой совокупность норм, устанавливающих и регулирующих основы общественного строя, правовой статус личности, территориальное устройство России, систему органов государственной власти и местного самоуправления. Основным источником^[30] – Конституция Российской Федерации.

Гражданское право. Эта отрасль российского права связана с удовлетворением частных интересов граждан (их объединений). Предметом гражданского права являются имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников. Основным источником – Гражданский кодекс Российской Федерации.

Уголовное право. Данная отрасль призвана охранять общественные отношения от преступных посягательств. Уголовное право можно определить как совокупность правовых норм, устанавливающих, какие деяния являются преступными, и какое наказание следует за их совершение. Основным источником – Уголовный кодекс Российской Федерации.

Административное право. Это сложная и объемная отрасль права, регулирующая общественные отношения в сфере государственного управления. Административное право обеспечивает функционирование исполнительной власти и соблюдение публичных интересов юридическими и физическими лицами, а также охрану и реализацию прав граждан. Отличительной чертой этой отрасли является многообразие источников.

Трудовое право. Рассматриваемая отрасль носит преимущественно социально-защитный характер. Трудовое право призвано обеспечить права работников, определить условия их использования, охраны и восстановления в случае нарушения. Предметом отрасли являются общественные отношения в сфере наемного труда. Основным источником – Трудовой кодекс Российской Федерации.

Семейное право. Эта отрасль имеет схожий с гражданским правом предмет регулирования (личные неимущественные и

имущественные отношения), но особый субъектный состав – это отношения между супругами, родителями и детьми, отношения, возникающие из факта брака и принадлежности к семье. Основным источником – Семейный кодекс Российской Федерации.

Экологическое право. Данная отрасль регулирует общественные отношения в области охраны окружающей среды и природопользования. В рамках экологического права отсутствует единый кодифицированный акт, и в качестве источников выступают федеральные законы («Об охране окружающей среды», «Об экологической экспертизе» и др.), кодексы по отдельным видам природных ресурсов (Водный кодекс, Лесной кодекс и др.) и многие другие нормативные акты.

Более подробная характеристика отдельных отраслей российской системы права представлена в разделе II пособия.

Следует иметь в виду, что элементами системы права Российской Федерации являются и иные отрасли, не вошедшие в предлагаемый перечень. Например, важное место в системе права занимают процессуальные отрасли права – уголовно-процессуальное, гражданско-процессуальное и др.^[31], регулирующие порядок уголовного, гражданского и других видов судопроизводства. Развитие общественных отношений в соответствующих сферах вызвало к жизни муниципальное, финансовое, предпринимательское и другие отрасли российского права.

2.4. Характеристика основных правовых систем

Национальная **правовая система** представляет собой конкретно-историческую совокупность права (законодательства), юридической практики и господствующей правовой идеологии отдельного государства. Разнообразие исторических, этнических, социально-экономических и иных факторов позволили выработать своеобразные политические и правовые культуры разных стран, особые системы юридических учреждений и т. д. С другой стороны, разнообразие правовых систем не безгранично, сравнительный анализ позволяет выявить элементы сходства национальных правовых систем и объединить их в крупные сообщества – типы правовых систем или правовые семьи.

Под **правовой семьей** понимается совокупность национальных правовых систем, основанная на общности источников, структуры права и исторического пути его формирования. Выделение правовых семей является весьма дискуссионным вопросом, поэтому в рамках настоящего пособия

мы воспользуемся устоявшимся, широко изученным делением и охарактеризуем романо-германскую (континентальную), англосаксонскую (англо-американскую, общего права) и религиозно-традиционную правовые семьи.

Романо-германская правовая семья объединяет французскую (романскую) правовую группу (Франция, Бельгия, Италия и др.) и германскую (ФРГ, Австрия, Швейцария и др.). Зародившись и развиваясь в рамках континентальной Европы, правовые системы этих стран имеют общий источник – римское право. Именно рецепция^[32] римского права обусловила схожесть юридической терминологии этой правовой семьи, а также правовых принципов судебной деятельности, отчетливое деление права на публичное и частное (относящееся к положению государства или к пользе отдельных лиц) и т. п. Изучение и адаптация римского права в средневековых европейских университетах придало континентальному праву исключительную доктринальность и концептуальность. Традиционно доминирующим здесь был формально-юридический подход к праву, и среди источников права ведущая роль отводилась и отводится закону. Романо-германскую правовую семью характеризует высокий уровень абстрактности правовых норм и иерархичность системы источников права. Все государства этой правовой семьи имеют писанные конституции, обладающие высшей юридической силой, а также кодифицированное отраслевое законодательство. Судьи в континентальной правовой семье являются представителями государства, их задача – «примерить» дело к правилам существующей правовой нормы. Основная черта: верховенство права в формально-юридическом смысле (закона). Справедливость права достигается путем создания государством (как главным творцом права) совершенной, равной для всех нормы, максимально учитывающей разнообразие жизни.

К **англосаксонской** правовой семье относят правовые системы Великобритании, США, Канады, Австралии, других стран Британского содружества наций (бывших колоний или зависимых от Великобритании территорий). Таким образом, корни этой правовой семьи лежат в английском праве, которое, в отличие от континентального, весьма незначительно реципировало римское право. Соответственно, в английском праве была разработана собственная юридическая терминология и принципы судебной деятельности, оно не восприняло деление права на частное и публичное. Норманнское завоевание Англии в 1066 году повлекло необходимость создания системы общего права для всей завоеванной территории, и эта задача была возложена на Королевский суд в Лондоне. С тех пор многочисленные судебные

решения сформировали «общее право», к которому добавилось «право справедливости» (рассмотрение и разрешение жалоб граждан Королевским канцлером (судом канцлера) на основе права, но вне формальной судебной процедуры) и толкование статутов (законов). Англосаксонское право разрабатывалось не учеными-юристами, а юристами-практиками, в связи с чем оно лишено «континентальной» стройности и логического единства построения. Законодательство стран, принадлежащих к семье общего права, преимущественно, не кодифицировано. Доминирующим здесь является «казуальный» подход (к каждому конкретному делу), и среди источников ведущая роль отводилась и отводится судебному прецеденту. Судьи в англосаксонской правовой семье нейтральны, они обладают исключительной степенью независимости и их задача – «примерить» дело к существующим сходным судебным прецедентам. Основная черта: верховенство судебного усмотрения. Справедливость права достигается путем максимально внимательного рассмотрения каждого конкретного дела и вынесения решения даже в отсутствие правовой нормы (создавая новую), так как любое дело следует довести до конца.

Религиозно-традиционная правовая семья объединяет правовые системы, в основе которых лежат иные (в отличие от правовых) социальные нормы – традиции или нормы религии. К ним относят мусульманское, индусское, иудейское, каноническое право^[33] и обычное (традиционное) право стран Африки. Источниками права здесь выступают священные тексты, акты религиозных организаций или неписанные традиции в случае обычного права. Иногда в качестве религиозной семьи рассматривают только мусульманские правовые системы, и тому есть причина. Ислам представляет собой всеохватное вероучение, специфика которого не позволяет с легкостью отделить чисто религиозную догматику от «светских» положений юридического характера. Имплицитно ислам должен содержаться в любом движении человека в отдельности и общины в целом. В том числе, разумеется, и в законах, и в деятельности государственных структур. При этом ограничиться присутствием «духа» ислама в правовой системе (как дань историческим корням) не достаточно, так как этот «дух» неразрывно связан с практической регламентацией поведения верующего. В связи с чем, религиозные мусульманские тексты (Коран, Сунна^[34]) допустимо использовать в качестве формального источника права. Каким образом архаичные тексты применяются к современным общественным отношениям? Ответ на этот вопрос одинаков и для англосаксонской правовой семьи, и для мусульманской –

толкование. Согласно мнению наиболее авторитетных мусульманских правоведов (иджма^[35]) и суждение по аналогии (кияс^[36]) являются третьим и четвертым важнейшим источником для разрешения правовых вопросов и судебных дел. Исламскому судопроизводству сегодня могут подлежать все подданные (Саудовская Аравия) или только мусульмане и лица, согласившиеся на такой суд (большинство мусульманских государств). Исламское право не кодифицировано, не делится на публичное и частное. Основная черта: неразделимость религиозного и юридического начал. Справедливость мусульманского права достигается максимальным учетом интересов общины в конкретном деле путем сочетания стабильных религиозных принципов с адаптированными местными традициями и современными правовыми нормами.

Необходимо отметить, что правовые семьи не представляют собой изолированных, закрытых систем. Они своеобразно преломляются в праве различных государств, относимых к одной семье, и даже в рамках одного государства. Правовые семьи развиваются, подвержены влиянию друг друга и иных носителей права (международных организаций, например). Так, семья общего права сегодня широко использует нормативно-правовые акты, континентальное право признает судебный прецедент, а традиционно-религиозные правовые системы обладают развитым законодательством. Тем не менее, исторически обусловленные особенности правовых семей проявляются в устройении права современных государств отчетливым образом. Законы стран англосаксонского права активно толкуются судьями, прецеденты в континентальной системе являются вспомогательными источниками права, а фактическое регулирование общественных отношений по-прежнему может строиться на обычае или религиозных догмах, независимо от того, что зафиксировано в нормативных актах стран религиозно-традиционной правовой семьи.

Правовая система России исторически, географически и отчасти даже духовно стоит ближе к романо-германскому праву, нежели к другим правовым семьям и системам права. Более того, по мере развития, например, современного законодательства, российское право еще больше с ним сближается. Тем не менее, однозначно относить его к этой правовой системе не верно. Российская правовая система, как наиболее мощная и влиятельная из всех прежних социалистических систем, находится в переходном состоянии, открытом для обмена идеями, опытом и взаимодействия с любой правовой системой. В связи с чем важным аспектом существующего процесса сближения

русской правовой системы с романо-германской правовой семьей является взаимность интеграции, а не одностороннее поглощение и постепенное подавление самобытности и возможностей одной правовой системы другой правовой системой или семьей^[37].

2.5. Правоотношения: понятие, структура, субъекты

Определяя понятия права и правовых систем, выделяя элементы права и описывая отрасли, институты и нормы, мы рассматривали, преимущественно, статическое состояние правового регулирования – сами правила поведения и варианты их группировки. Категория же «правоотношение» позволяет понять, каким образом право воздействует на поведение людей. Как именно абстрактное правило (правовая норма) «работает» непосредственно во взаимоотношениях субъектов, подлежащих правовому регулированию. Право, как отмечалось, не является магической силой, создающей фактически общественные отношения или меняющей их изначальный характер. Оно регулирует реально существующие и нуждающиеся в подобном регулировании отношения. Конечно, государство с помощью законов может ускорять или сдерживать общественные связи и процессы, но не вызывать их к жизни. Тем не менее, существуют отношения, которые возникают только как правовые (конституционные, процессуальные и др.) и представляют собой самостоятельный, «чистый» вид правоотношений. Только относительно этих правоотношений можно отметить, что право порождает новые общественные связи.

Под **правоотношением**, таким образом, понимается **общественное отношение, урегулированное правом**. Правовое отношение обладает следующими **признаками**:

- ✓ возникает между конкретными субъектами, которые, как правило, известны и могут быть названы поименно;
- ✓ появляется, изменяется и прекращается на основе нормы права;
- ✓ возможно лишь в том случае, если право одного субъекта обеспечено обязанностью другого;
- ✓ носит волевой характер, для возникновения необходима воля (желание) хотя бы одного из участников;
- ✓ охраняется государством и обеспечивается силой государственного принуждения.

Существуют различные классификации и, соответственно, **виды** правоотношений. Так, по **функциям права** различают **регулятивные** и **охранительные** правоотношения. Первые

возникают из правомерных действий субъектов; вторые – из противоправных, связанных с применением государственного принуждения. По **субъектному составу** (степени конкретизации) правоотношения можно классифицировать на **абсолютные** (точно определен лишь один участник правоотношений (например, собственник вещи), которому противостоит неопределенное множество пассивно обязанных (уважать право собственности, не чинить препятствий к его реализации и т. п.) субъектов) и **относительные** (строго определены обе стороны правоотношения (продавец-покупатель)). Различают также **долговременные** (гражданство) и **кратковременные** (договор купли-продажи); **простые** (между двумя субъектами) и **сложные** (между несколькими или даже неограниченным числом субъектов) и другие виды правоотношений.

Состав правоотношения включает следующие структурные элементы: субъекты (участники правоотношений); объект (материальное или нематериальное благо, по поводу которого субъекты вступают в правоотношение); юридическое содержание (субъективные права и юридические обязанности участников правоотношений).

Допустим, в день голосования на выборах граждан получает избирательный бюллетень. Это правоотношение, урегулированное нормами права^[38], его субъектами являются гражданин (избиратель) и избирательная комиссия. Объектом выступает документ для голосования – избирательный бюллетень. Содержание составляет право избирателя получить бюллетень и соответствующая обязанность избирательной комиссии передать избирателю бюллетень.

Итак, субъекты правоотношений – это физические и юридические лица, а также государство, государственные органы и органы местного самоуправления, обладающие субъективными правами и юридическими обязанностями. Участники правоотношений обязаны обладать **правосубъектностью** (являться субъектами права), в состав которой входят:

✓ **правоспособность** – способность субъекта иметь **юридические права и обязанности**. Это базовая категория правосубъектности: правоспособностью обладает любой субъект права в любой момент времени. Физические лица обладают ею с рождения, для юридических лиц правоспособность возникает с момента регистрации и совпадает с дееспособностью^[39];

✓ **дееспособность** – способность субъекта своими **правомерными деяниями (действиями или бездействиями)** осуществлять права и обязанности. Дееспособность зависит от возраста (по общему правилу, в полном объеме реализуется с 18

лет) и психического состояния индивида (может быть ограничена судом), а также носит универсальный характер – физическое лицо вправе реализовывать любые юридические права и обязанности. Юридическое лицо обладает «специальной» право- и дееспособностью – вправе осуществлять только те действия, которые зафиксированы в его учредительных документах;

✓ **деликтоспособность**^[40] – способность субъекта нести юридическую ответственность (прежде всего, за совершение противоправных деяний как самим субъектом, так и лицами, за деятельность которых он несет ответственность согласно закону (будучи родителем, опекуном, являясь лечебным учреждением и т. п.).

Еще одной формально-юридической категорией, необходимой для существования правоотношения, являются **«юридические факты»** – реальные (жизненные) обстоятельства, вызывающие возникновение, изменение или прекращение правоотношений. Юридические факты отражены в гипотезе правовой нормы. Несмотря на многообразие жизненных ситуаций, юридические факты подвергаются классификации, например на **события** (не зависящие от воли человека – пожар, наводнение, рождение человека, истечение сроков и др.) и **действия** (зависящие от воли человека – правомерные (составление завещания, нахождение клада и др.) и неправомерные (проступки и преступления)). Так, продажа имущества (действие) прекращает правоотношения по поводу собственности продавца. Рождение ребенка как факт-событие порождает его правоспособность, а родителей обязывает содержать, воспитывать, дать образование (вовлекает в соответствующие правоотношения).

2.6. Правонарушения и юридическая ответственность: понятия и основные виды

Совокупность существующих в данный момент правоотношений может быть определена как **правопорядок**. Правовой порядок характеризуется реальным уровнем соблюдения законов, обеспечения прав, выполнения обязанностей, соблюдения юридических запретов индивидами, социальными группами, государством и т. д. Если действия (бездействия) субъектов права соответствуют требованиям юридических норм, то такое поведение является **правомерным**. Правомерное поведение характеризуется социальной полезностью и массовостью, оно присуще большинству людей (их объединений). Правонарушение является категорией

неправомерного (выходящего за пределы юридических прав, обязанностей, полномочий субъекта) поведения.

Правонарушение – это общественно опасное, противоправное, виновное деяние деликтоспособного лица, наносящее вред интересам общества, государства и личности. Это обязательно должно быть деяние (действие или бездействие). Самые злонамеренные мысли, чувства или убеждения не могут являться правонарушением. Рассматриваемое деяние должно противоречить правовому предписанию, т. е. заключаться в невыполнении обязанности или нарушении запрета. Правонарушением признается деяние, совершенное виновно (умышленно или по неосторожности), причинившее вред (совокупность отрицательных последствий деяния) и повлекшее установленные меры государственного принуждения (юридическую ответственность).

В зависимости от степени общественной опасности (вредности) все правонарушения делятся на **преступления** и **проступки**.

Преступления (уголовные правонарушения) – это наиболее опасные правонарушения, посягающие на самые значимые социальные ценности (жизнь и здоровье граждан, собственность, конституционный строй, общественную безопасность и т. д.). Все преступления предусмотрены уголовным законом, их перечень исчерпывающий, и никакие иные правонарушения преступлениями не являются.

Проступками являются менее опасные (вредные) правонарушения, они совершаются в различных сферах общественной жизни, имеют разные объекты посягательств и юридические последствия. Как правило, выделяют следующие виды проступков:

✓ **административные** (посягающие на установленный законом общественный порядок, отношения в области осуществления государственной власти и др.). Например, нарушение правил торговли, дорожного движения, пожарной безопасности, не повлекшие тяжких последствий. Ответственность за административные проступки предусмотрена административным, налоговым, экологическим и другим законодательством;

✓ **гражданско-правовые** (нарушение норм права в сфере имущественных и связанных с ними личных неимущественных отношений). Например, неисполнение договорных обязательств, заключение недействительных сделок, недобросовестное осуществление родительских прав и обязанностей. Ответственность за такие правонарушения предусматривается

нормами гражданского, семейного, земельного права;

✓ **дисциплинарные** (посягающие на нормальное функционирование различных государственных, хозяйственных, учебных и других организаций). Например, нарушение трудовой, служебной дисциплины, невыполнение приказов и распоряжений руководства. Ответственность предусмотрена в трудовом законодательстве, подзаконных актах высших органов власти и управления и др.;

✓ **конституционные** (посягающие на общественные отношения в сфере публичной власти). Например, ненадлежащее исполнение правительством государства своих обязанностей, государственная измена президента государства. Ответственность предусмотрена в конституционном законодательстве.

В самом общем виде **конструкция юридической ответственности** выглядит следующим образом: лицо, причинившее ущерб правам и законным интересам личности, общества или государства, должно быть соответственно принудительно ущемлено (ограничено) в собственных интересах с целью праввосстановления и формирования последующего правомерного поведения, как самого лица, так и других членов общества. Интересы, подлежащие ущемлению, могут носить личный (свобода передвижения, общения, занятия определенной деятельностью) или имущественный (денежные средства (их часть), имущество) характер. Таким образом, **юридическая ответственность** понимается:

✓ как обязанности субъекта претерпеть определенные, предусмотренные правом неблагоприятные последствия своего деяния;

✓ как личные ограничения и имущественные взыскания (т. е. собственно неблагоприятные юридические последствия).

Юридическая ответственность во всяком случае имеет следующие **признаки**: устанавливается правовыми нормами, опирается на государственное принуждение, характеризуется ущербом для субъекта ответственности.

Юридическим фактом, необходимым для возникновения правоотношений по поводу юридической ответственности является правонарушение. Юридическая ответственность увязана с санкцией правовой нормы, выступает в качестве ее реализации и возлагается в особой процессуальной форме (конституционного, административного, гражданского и т. д. судопроизводства).

Функции юридической ответственности следуют из ее целей. Социальная роль юридической ответственности проявляется:

✓ в наказании правонарушителя, который или

ограничивается в правах и свободах, или получает дополнительные обязанности (**штрафная** или репрессивно-карательная функция);

✓ предупреждении совершения новых правонарушений и формировании уважения к праву (**превентивная**, предупредительно-воспитательная функция);

✓ восстановлении нарушенного права, необходимости возместить убытки или моральный вред (**правовосстановительная** или компенсационная функция).

Каждая из перечисленных функций может являться лидирующей в конкретный исторический период или присущей конкретному виду ответственности (например, правовосстановительная функция характерна для гражданско-правовой ответственности). Тем не менее, во избежание злоупотреблений при наложении мер юридической ответственности, все функции должны осуществляться с учетом выработанных правовой теорией и практикой **принципов** юридической ответственности: справедливости, законности, гуманизма, обоснованности, целесообразности и неотвратимости. Юридическое значение принципа **справедливости** означает соответствие наказания тяжести совершенного правонарушения, запрет наказывать дважды за одно и то же правонарушение, отсутствие обратной силы у закона, устанавливающего или увеличивающего ответственность и т. п. **Законность** подразумевает ответственность только за деяния, предусмотренные законом, и в строгом соответствии с законом. **Обоснованное применение** ответственности требует обязательного установления факта совершения конкретного правонарушения. **Целесообразность** указывает на необходимость соизмерять меру воздействия на субъект с целями юридической ответственности: наказание должно применяться индивидуально вплоть до возможности не применять его без ущерба целям ответственности (гуманизм). Принцип неотвратимости следует понимать как неизбежное и незамедлительное привлечение лица к ответственности в случае совершения правонарушения.

Классификация видов юридической ответственности обычно проводится по отраслевому признаку, хотя, строго говоря, некоторые общепризнанные виды ответственности (дисциплинарная, материальная) не соответствуют отраслям права (таких отраслей нет) и не укладываются полностью в подобную классификацию. В связи с чем правильнее, на наш взгляд, выделять **виды юридической ответственности** в соответствии с видами правонарушений и относить к ним:

✓ **уголовную** ответственность (применяется за совершение

преступления; влечет наиболее жесткие ограничения личного и имущественного характера; налагается только судом);

✓ **административную** ответственность (применяется за совершение административного проступка; влечет менее жесткие ограничения – предупреждение, штраф, административный арест и др.; налагается судом, комиссиями по делам несовершеннолетних, органами внутренних дел и др.);

✓ **гражданско-правовую** ответственность (наступает за нарушения договорных обязательств имущественного характера или за причинение имущественного внедоговорного вреда; носит исключительно имущественный характер; налагается судебными и административными органами);

✓ **дисциплинарную** ответственность (применяется, как правило, за совершение дисциплинарных проступков; носит преимущественно личный характер (выговор); при причинении дисциплинарным проступком имущественного вреда возникает **материальная** ответственность (состоит в обязанности возместить вред); налагается администрацией учреждения, предприятия);

✓ **конституционную** (применяется за совершение конституционных деликтов; носит личный характер – отзыв депутата, отмена регистрации кандидата или избирательного объединения, роспуск законодательного собрания и др.; налагается судом, органами государственной власти, непосредственно гражданами).

Список рекомендуемой литературы

1. *Лексин И.В.* Основы теории права / И.В. Лексин. М.: ИД «ФОРУМ»; ИНФРА-М, 2011.

2. Теория государства и права в вопросах и ответах: учебно-методическое пособие / А.В. Малько. 5-е изд., испр. и доп. М.: Дело, 2014.

3. Теория государства и права: учебник / А.Б. Венгеров. М.: Омега-Л, 2014.

4. *Марченко М.Н.* Правовые системы современного мира / М.Н. Марченко. М.: Зерцало-М, 2009.

Глава 3

Основы международного права

3.1. Понятие, источники и основные принципы международного права

Помимо российского права (и внутреннего права других государств) издавна формировалось право, призванное упорядочивать взаимоотношения между государствами – международное (публичное) право. Сегодня **международное право представляет собой систему договорных норм и правовых обычаев, регулирующих международные отношения.**

Международное право создается, реализуется и обеспечивается, главным образом, по соглашению между государствами. Несомненно, оно обусловлено правовой культурой и политическими интересами государств и групп государств в конкретный исторический период. Так, **классическое международное право** XVII–XIX вв. признавало право войны как нежелательное, но законное средство разрешения международных конфликтов, касалось только государств (и только «цивилизованных» государств) и основывалось на диспозитивных принципах: помимо взятых на себя договорных обязательств, государство свободно действовало в международных отношениях. Как известно, договорных обязательств оказалось недостаточно для предотвращения и Первой, и Второй мировых войн. По окончании последней государства пересмотрели принципы международного права и закрепили их в Уставе созданной универсальной международной организации – Организации Объединенных Наций (ООН). С этого события принято отсчитывать становление **современного международного права**, которое основывается на отказе от права войны^[41] и равенстве всех государств, охватывает международные организации^[42], а также содержит императивные нормы (отклонение от них недопустимо даже по соглашению между субъектами международного права).

К основополагающим императивным нормам международного права относятся прежде всего основные **принципы международного права**, которые обладают следующими признаками:

- ✓ определяют главное содержание международного права;
- ✓ обязательны для всех субъектов международного права;

- ✓ характеризуются высшей юридической силой среди норм международного права;
- ✓ обладают обратной силой.

Основные принципы международного права закреплены в международных документах^[43] и рассматриваются во взаимосвязи друг с другом. Приоритет одних принципов над другими не предусматривается. К числу **основных принципов международного права** относятся:

- ✓ уважение прав и основных свобод человека (государства обязаны соблюдать и защищать права и основные свободы человека, предусмотренные международно-правовыми актами);

- ✓ равноправие и самоопределение народов и наций (любая нация или народ вправе изменить свой политический статус мирно, на основе переговорного процесса, по воле большинства народа и без умаления прав остального населения государства);

- ✓ запрещение применения силы или угрозы силой (обязанность государств или их групп не применять друг против друга вооруженные силы или угрожать их применением, а также обязанность участвовать в санкциях против агрессора);

- ✓ территориальная целостность государств (запрещаются посягательства с применением силы или угрозы силой на территорию государства, его составные части или природные ресурсы);

- ✓ нерушимость государственных границ (признание и соблюдение существующих границ между государствами, отказ от любых посягательств на эти границы в будущем);

- ✓ сотрудничество между государствами (постоянное взаимодействие с целью развития дружеских и добрососедских отношений между государствами, содействия международной безопасности и справедливости);

- ✓ уважение суверенитета и суверенного равенства государств (признание равных прав и обязанностей всех государств в рамках международного права, недопустимость каких-либо посягательств на суверенитет государств);

- ✓ невмешательство во внутренние дела государства (обязанность воздерживаться от любых форм влияния (включая вооруженное вмешательство или угрозу такого вмешательства) на государство при осуществлении им внутренних функций в пределах своей компетенции);

- ✓ мирное разрешение международных споров (обязывает государства прибегать к мирным средствам урегулирования соответствующих споров: переговорам, добрым услугам и посредничеству, примирению, судебным разбирательствам, обращению в международные организации и др.);

✓ добросовестное выполнение международных обязательств (предписывает субъектам международного права неукоснительно придерживаться заключенных соглашений, обеспечивая тем самым стабильность миропорядка).

Развитие международного права немыслимо без формирования новых принципов, не вошедших в представленный классический перечень, но активно развивающихся и приобретающих черты основных принципов – международная защита окружающей среды, запрещение оружия массового уничтожения и другие.

Следует отметить, что и императивные, и диспозитивные международно-правовые нормы существуют в форме **источников международного права**. Традиционно к ним относят следующие источники:

✓ международные договоры (международные соглашения, заключенные между субъектами международного права^[44] в письменной форме и регулируемые международным правом, независимо от того, содержится ли такое соглашение в одном документе или нескольких, а также независимо от его конкретного наименования (конвенция, пакт, протокол и др.)^[45];

✓ международные обычаи (доказательство всеобщей практики, признанной в качестве правовой нормы^[46]; особенно часто международный обычай используется в праве внешних сношений, в международном морском праве);

✓ акты международных конференций и международных организаций (документы, которыми завершаются конференции или резолюции международных организаций могут носить обязательный для стран-участниц характер в силу уставов организаций или целей конференции^[47]).

Правовая система России тесно связана с международным правом – общепризнанные принципы и нормы международного права, а также международные договоры являются составной частью ее правовой системы. Согласно указанным международным нормам признаются и гарантируются права человека, устанавливается возможность их защиты в межгосударственных органах.

3.2. Субъекты международного права

Под **субъектами международного права** понимаются действующие или возможные участники международных правоотношений. Как

и любые другие субъекты права, они являются носителями субъективных прав и юридических обязанностей, которыми

субъектов наделяют международно-правовые нормы. К субъектам международного права относятся государства, международные межправительственные организации, нации и народы, борющиеся за самоопределение, международные органы^[48] и индивиды (физические лица). Объем правосубъектности^[49] перечисленных участников международных правоотношений весьма различен.

Так, **общей правосубъектностью** (способностью в силу факта своего существования быть субъектом международного права в целом) обладают суверенные государства, а также нации и народы, борющиеся за самоопределение. Это первичные (не производные от чьего-либо волеизъявления) субъекты международного права, их важнейшим признаком является неприкосновенный и неотчуждаемый государственный (национальный) суверенитет.

Отраслевой правосубъектностью (способностью в силу учредительных документов быть участником международных правоотношений в определенной области) наделяются, прежде всего, международные межправительственные организации. Это вторичные субъекты международного права. Например, Всемирная организация здравоохранения (ВОЗ) участвует в международно-правовом регулировании проблем глобального здравоохранения, в том числе обеспечения справедливого доступа к основным видам медико-санитарной помощи и общую защиту от транснациональных угроз.

Способность быть субъектом только определенных правоотношений в рамках отдельной отрасли международного права именуется **специальной правосубъектностью**. Именно такой представляется автору правосубъектность физических лиц (индивидов), признанная международно-правовыми нормами в области защиты прав и свобод человека^[50]. Индивиды обладают международной деликтоспособностью – они могут нести уголовную ответственность за ряд международных преступлений. Определенным категориям физических лиц присущ специальный международно-правовой статус – дипломатам, космонавтам, детям, беженцам, трудящимся-мигрантам и другим категориям.

С понятием международной правосубъектности тесно связаны вопросы признания и правопреемства участников международных правоотношений.

Международно-правовое признание констатирует появление нового субъекта международного права путем издания соответствующего акта государством (международной межправительственной организацией), желающим установить дипломатические и иные отношения с новым субъектом. «Констатирует» не означает «создает» первичные субъекты международного права, так как они с

момента возникновения являются таковыми и имеют право на признание^[51].

Международное правопреемство касается вопросов перехода прав и обязанностей от одного субъекта международного права (государства или международной межправительственной организации) к другому. Подобная ситуация возникает, например, в случае образования нового государства: разделения одного государства на несколько новых или, наоборот, объединения нескольких государств в одно, отделения от государства части территории или передачи части территории одного государства другому. Нормы о правопреемстве государств кодифицированы^[52] и в соответствии с ними:

✓ новое государство вправе, но не обязано участвовать в договорах государства-предшественника;

✓ государственная собственность и архивы переходят новому государству без компенсаций;

✓ в отношении долгов следует заключать соглашения между кредиторами и новым государством (за исключением объединившихся в одно государств, которые объединяют и свои долги).

Разумеется, это лишь общие грани регулирования вопросов международного правопреемства – одного из древнейших институтов международного права, определенно востребованного нашим государством (принятие на себя основных прав и обязанностей СССР, вопросы правопреемства в рамках присоединения Крыма и др.).

3.3. Система международного права. Право международных организаций

Совокупность взаимосвязанных международно-правовых норм, объединенных в группы (отрасли и институты) представляет собой **систему международного права**. Возможность подобного структурирования международного права в романо-германском стиле обусловлена наличием императивных норм, скрепляющих всю конструкцию международно-правового регулирования. Общесистемным значением обладают также **межотраслевые (общие) институты международного права** (например, регулирование порядка разрешения международных споров, комплекс норм о международном правотворчестве, о международной ответственности и др.). Общие институты регулируют единые по характеру международные отношения, нормы же касательно какого-либо вида международных отношений объединены в **отрасли международного права**. В их

число входят, в частности, следующие отрасли^[53]:

✓ **право международных договоров** (базовая отрасль, предметом которой являются отношения между субъектами международного права по поводу заключения, исполнения и прекращения международных договоров в политической, экономической, культурной и иных областях; пример института данной отрасли – институт действительности и недействительности международных договоров; пример источника этой наиболее кодифицированной отрасли – Венская конвенция о праве международных договоров 1969 г.);

✓ **право внешних сношений** (иначе называется «дипломатическое и консульское право»; регулирует представительство государств в международных отношениях; включает, помимо прочих, один из старейших институтов – дипломатические иммунитеты и привилегии; пример источника – Венская конвенция о дипломатических сношениях 1961 г.);

✓ **право международной безопасности** (военно-политические отношения между субъектами международного права в целях поддержания мира, недопущения войн, пресечения актов агрессии, обеспечения экономической, политической, экологической, продовольственной и т. п. безопасности государств; пример института – меры укрепления доверия между государствами; пример источника – Устав ООН 1945 г.);

✓ **международное морское право** (регулирует правовой статус и порядок использования морских пространств (внутренних морских вод – заливов, морей; территориального моря, международных проливов и каналов, открытого моря, морского дна и др.); пример института – институт мирного прохода судов через территориальное море; пример источника – Конвенция ООН по морскому праву 1982 г.);

✓ **международное космическое право** (отношения между субъектами международного права в области определения правового статуса космического пространства, а также деятельности в нем (исследования и использования космического пространства и небесных тел); пример института – институт спасения космонавтов; пример источника – Соглашение о деятельности государств на Луне и других небесных телах 1979 г.);

✓ **международное экологическое право** (регулирует вопросы защиты окружающей природной среды, ее рационального использования и воспроизводства; пример института – международно-правовая охрана животных; пример источника – Венская конвенция об охране озонового слоя 1985 г.).

Отдельного внимания заслуживает еще одна отрасль

международного права – *право международных организаций*. Как известно, любые организации создаются для совместной реализации их участниками каких-либо целей. Международные межправительственные организации (МПО) создаются государствами в целях сотрудничества в определенных областях: военно-политической (НАТО), кредитно-финансовой (МВФ), научной и культурной (ЮНЕСКО) и т. п. Каждая МПО представляет собой площадку для ведения переговоров, средство обмена информацией, форум, с помощью которого государства могут влиять на международные процессы. Потребность в создании объединений государств возникла еще в Древней Греции, получила развитие в рамках международных экономических и таможенных объединений^[54], международные организации в классическом понимании появились во второй половине XIX в.^[55], а после Первой мировой войны была образована и международная организация по поддержанию мира и безопасности – Лига Наций (1919–1946). Таким образом, к моменту создания современных международных организаций государства накопили достаточный опыт в том числе и правового регулирования организации и деятельности МПО и имели возможность учесть ошибки, не позволившие, в частности, Лиге Наций поддержать в достаточной мере мир и безопасность в Европе.

Современное *право международных организаций* – это **совокупность международно-правовых норм, регулирующих вопросы создания и порядка деятельности МПО**. Для того, чтобы организация считалась МПО, она должна удовлетворять **следующим признакам**: объединять государства, создаваться и действовать в соответствии с международным правом, учреждаться на основе межгосударственного соглашения (международного договора), иметь внутреннюю структуру (штаб-квартира, система органов и др.), самостоятельно (от своего имени) участвовать в международных отношениях.

Последний признак означает свободу МПО в выборе средств реализации задач и функций, которые возлагают на нее государства – члены организации (зафиксированные в учредительных и иных документах). МПО вправе заключать международные договоры, участвовать в создании норм международного права и т. д.

Существует множество классификаций международных организаций. Мы воспользуемся традиционным делением МПО по кругу участников на универсальные и региональные организации. К региональным МПО относятся объединения государств одного географического района, заинтересованных в координации

внешнеполитической, экономической, культурной и иной деятельности между ними (Лига арабских государств (ЛАГ), Организация американских государств (ОАГ), Африканский Союз (АС), ЕС, СНГ и др.). К универсальным международным организациям относится Организация Объединенных Наций, ее специализированные учреждения, Международное агентство по атомной энергии и любая иная аналогичная организация, членский состав и ответственность которой носят широкий международный характер^[56].

ООН является всемирной организацией, созданной после Второй мировой войны в целях поддержания мира и безопасности на планете, развития дружеских отношений и сотрудничества между странами, а также обеспечения уважения прав человека. Во исполнение указанных целей Уставом ООН учреждены главные органы организации: Генеральная Ассамблея, Совет Безопасности, Экономический и Социальный совет (обсуждает и выносит рекомендации по международным экономическим, социальным и экологическим проблемам), Совет по опеке (приостановил свою работу 1 ноября 1994 г., когда последняя подопечная территория ООН обрела независимость), Международный суд (разрешает споры между государствами и консультирует организацию по правовым вопросам), Секретариат (сотрудники ООН, работающие по всему миру в рамках разнообразных программ организации; возглавляется Генеральным Секретарем ООН).

Сегодня членами ООН являются 193 государства, из которых состоит **Генеральная Ассамблея (ГА)** организации. Ассамблея собирается ежегодно в сентябре-декабре и является площадкой для обсуждения всех насущных международных проблем, в отношении которых компетентна организация. Каждое государство, независимо от численности населения или финансового благосостояния, имеет один голос^[57] и решения принимаются большинством голосов, важные вопросы (например, резолюции в отношении мира и безопасности) принимаются большинством в 2/3 голосов. Резолюции ГА имеют рекомендательный характер, но закрепляют согласованное мнение мирового сообщества и обычно инициируют дальнейшие конкретные меры по реализации принятых рекомендаций.

Обязательную юридическую силу имеют решения другого органа ООН – **Совета Безопасности (СБ)**. Именно СБ несет главную ответственность за поддержание международного мира и безопасности (п. 1 ст. 24 Устава ООН), он определяет наличие угрозы миру или акта агрессии, призывает стороны к мирному разрешению споров и рекомендует методы и условия подобного разрешения, а в некоторых случаях – использование

экономических и иных санкций. Также СБ правомочен применять вооруженные силы против агрессора (ст. 42 Устава ООН). Например, СБ санкционировал ограниченное применение силы операциями ООН по поддержанию мира в бывшей Югославии, Сомали, Демократической Республике Конго, Косово и в Восточном Тиморе. Совет Безопасности состоит из 5 постоянных членов с правом «вето»^[58] (РФ, Китай, Великобритания и Северная Ирландия, США и Франция) и 10 непостоянных членов, избираемых на 2 года (каждый член Совета имеет 1 голос). Для принятия решения (помимо процедурных вопросов) необходимо 9 голосов включая согласие всех постоянных членов

СБ. Вето на решения СБ накладывалось более 270 раз, и нередко применялось исходя из экономических или политических интересов постоянных членов СБ. В связи с чем в сентябре 2014 г. Франция предложила пяти постоянным членам Совета Безопасности отказаться от использования вето в ситуациях, когда совершаются массовые злодеяния. Эта инициатива, как и расширение состава постоянных и непостоянных членов СБ – направления необходимого реформирования Совета Безопасности с целью повышения его эффективности в деле поддержания мира и безопасности.

3.4. Права человека в международном праве

Согласно Уставу ООН, мирные и дружеские взаимоотношения между нациями возможны только при активном содействии всеобщему уважению и соблюдению прав человека и основных свобод для всех, без различия расы, пола, языка и религии^[59]. Указанное содействие выражается во-первых, в согласовании государствами определенных общих стандартов в области прав и свобод; во-вторых, в придании таким стандартам обязательного юридического характера; в-третьих, в предоставлении возможности индивиду осуществлять и защищать признанные права и свободы. Межгосударственное сотрудничество по правам человека осуществляется не только под эгидой ООН, но именно в рамках этой организации были заключены соглашения, определяющие основы современного международного гуманитарного права.

Первым документом, относящимся к Международному биллю о правах человека^[60], явилась Всеобщая декларация прав человека от 10 декабря^[61] 1948 г., которая закрепила общие определения человеческого достоинства и человеческих ценностей, ее принципы легли в основу множества последующих соглашений, а также национальных стандартов в области прав

человека. В отличие от рекомендательного характера Декларации, универсальные международные договоры – Пакты о гражданских и политических правах и об экономических, социальных и культурных правах 1966 г. – носят обязательный характер для участвующих в них государств. Для нашей страны они вступили в силу в 1976 г.

Иные международные соглашения в области прав человека касаются:

- ✓ категорий населения, требующих повышенной правовой защиты (Конвенция о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин 1979 г., Конвенция о правах ребенка 1989 г., Международная конвенция о защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей 1990 г. и др.);

- ✓ пресечения действий, ставящих под угрозу права, интересы, существование человека (Международная конвенция о ликвидации всех форм расовой дискриминации 1965 г., Конвенция против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания 1984 г. и др.);

- ✓ защиты прав человека в период вооруженных конфликтов (Женевские конвенции о защите жертв войны 1949 г. и др.).

Важнейшим региональным актом в области прав человека для нас является европейская Конвенция о защите прав человека и основных свобод 1950 г., которая вступила в силу для РФ в 1998 г.^[62]

Вступая в вышеуказанные соглашения по правам человека, государства берут на себя обязательства по реализации их положений. Соответственно, существуют международно-правовые механизмы как по контролю за соблюдением этих обязательств, так и по мониторингу ситуации с правами человека в различных странах мира в целях их наилучшего обеспечения и защиты. В рамках ООН соответствующие полномочия осуществляет Совет по правам человека^[63] и Управление Верховного комиссара ООН по правам человека^[64]. Кроме того, специальные органы создаются в рамках отдельных соглашений – Комитет по правам человека (Пакт о гражданских и политических правах), Комитет против пыток (Конвенция против пыток и других видов обращения и наказания) и другие. Государства-участники обязаны представлять периодические доклады в эти комитеты. Доклады изучаются, по ним выносятся рекомендации и замечания. Кроме того, государства могут сообщать о невыполнении другим государством (государствами) обязательств по конвенции (пакту), а также физические лица вправе, при соблюдении ряда условий, сообщить в указанные комитеты о том, что они явились жертвами

нарушения государством – участником положений конвенции (пакта)^[65]. В этом случае государство – нарушитель (возможный) представляет в комитет письменные объяснения и информирует о принятых мерах, после чего комитет направляет свои выводы и рекомендации государству и обратившемуся лицу. Рассмотренный механизм возможен только в случае признания государством подобной компетенции комитета.

Одним из весьма эффективных обеспечительных механизмов европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод 1950 г. является Европейский суд по правам человека (ЕСПЧ). Суд может принимать жалобы от любого физического лица (группы лиц), утверждающего, что действиями государства – участника Конвенции нарушены его права, признанные в Конвенции или в Протоколах к ней. Граждане РФ (как и граждане других стран-участниц Конвенции 1950 г.) вправе обращаться в ЕСПЧ в случае исчерпания всех имеющихся внутригосударственных средств правовой защиты.

3.5. Ответственность в международном праве

Сущность международного права заключается в согласовании волеизъявлений его основных субъектов в целях поддержания и воспроизведения взаимовыгодной системы международных отношений. В силу этого оно рассчитано на добровольное и неукоснительное соблюдение субъектами взятых на себя обязательств. Тем не менее, в международном праве предусмотрена и возможность принуждения субъектов к соблюдению императивных норм, выражающаяся в установлении мер **международно-правовой ответственности** за нарушение международных обязательств. В зависимости от степени опасности для международного сообщества, международно-противоправные деяния делятся на обычные правонарушения (деликты) и **международные преступления**. К последним относятся агрессия, геноцид^[66], военные преступления, преступления против мира и человечности.

Международно-правовая ответственность может носить политический и/или материальный характер. Формы материальной ответственности связаны с возмещением ущерба, нанесенного в результате нарушения или невыполнения международных обязательств. Например, возмещение ущерба, причиненного войной в денежном или товарном эквиваленте, возврат имущества, оборудования, художественных ценностей, транспортных средств и т. п., неправомерно задержанных или вывезенных с территории государства, замена уничтоженного или

поврежденного имущества и т. д. Возмещение нематериального ущерба, причиненного чести и достоинству государства, выражается в принесении официальных извинений государством – нарушителем (включая наказание им виновных, принятие других мер к предотвращению подобных нарушений в дальнейшем). В случае если нарушитель не желает добровольно нести ответственность, к нему применяются принудительные меры в виде **санкций**, коллективных или индивидуальных. К индивидуальным санкциям относится разрыв или приостановление дипломатических отношений, введение запрета на ввоз товаров и сырья с территории государства-нарушителя и т. д. Коллективные санкции, например в случае совершения международных преступлений, заключаются в приостановлении или исключении из международной организации, а также в применении коллективных экономических и вооруженных мер.

Физические лица за совершение международных преступлений, могут быть привлечены к международной уголовной ответственности. К военным преступлениям и преступлениям против человечности не применяются сроки давности, ответственность несут как главные военные преступники (главы государств, политики, военные), так и непосредственные исполнители преступлений. Международное судебное преследование указанных лиц осуществляется международными трибуналами^[67], а также Международным уголовным судом (МУС), который начал свою работу в 2002 г. В отличие от Международных трибуналов, создаваемых после совершения преступлений и ограниченных временными и территориальными рамками, МУС является постоянным органом, которому подсудны все соответствующие преступления, совершенные после июля 2002 г.^[68] Юрисдикция МУС не распространяется на Россию, которая подписала, но не ратифицировала на данный момент Римский статут, учреждающий Международный уголовный суд.

Список рекомендуемой литературы

1. Международное публичное право. Сборник документов / сост. Д.К. Бекашев. М.: Проспект, 2009.
2. Международное право: краткий курс лекций / И.В. Гетьман-Павлова. М.: Юрайт, 2013.
3. Международное право: учебник / Г.В. Игнатенко и др. М.: Норма, 2009.
4. Международное публичное право: учебник / К.А. Бекашев и др. М.: Проспект, 2014.

Раздел II

Отраслевая характеристика правовой системы российской федерации

Глава 4

Основы конституционного права РФ

4.1. Предмет, система и источники конституционного права России

Отраслевая характеристика российской правовой системы начинается с основополагающих положений конституционного права, поскольку данная отрасль в любом государстве образует основу (фундамент) национальной правовой системы. Доктринальные подходы к пониманию предмета (объекта) конституционно-правового регулирования несколько отличаются, однако в соответствии с преобладающим подходом **предмет конституционного права** в России, как и в любой стране, составляют два основных блока общественных отношений:

✓ в сфере правового статуса личности и ее взаимоотношений с государством и гражданским обществом;

✓ в сфере организации государства и функционирования публичной власти.

Являясь базовой, системообразующей отраслью национальной системы права, конституционное право регулирует лишь основы указанных общественных отношений, тогда как детальное регулирование различных аспектов правового статуса личности, а также статуса и функционирования различных государственных органов и иных властных институтов осуществляется нормами иных отраслей российского права (гражданского, земельного, трудового, административного, процессуального и др.). Кроме того, со второй половины XX в. в мире отмечается тенденция к расширению предмета конституционно-правового регулирования. Под это регулирование все чаще подпадают различные институты гражданского общества (общественные объединения, политические партии, профсоюзы, церковь, семья, школа, трудовые коллективы, организации культуры и спорта, коллективы общественной самодеятельности и т. п.), через которые человек интегрируется в общественную жизнь и которые зачастую выступают своеобразным посредником в отношениях между личностью и государством^[69].

Поскольку в отмеченных сферах конституционно-правового регулирования (права человека, институты гражданского общества, государство, власть) очень велика политическая составляющая, иногда подчеркивается, что предметом

конституционного права являются политические общественные отношения (конституционное право – наиболее политизированная отрасль в российской правовой системе).

Систему конституционного права образуют следующие подотрасли и институты: парламентское право, избирательное и референдумное право, институты основ конституционного строя, прав человека, гражданства, федерализма, главы государства (президентуры), Правительства (исполнительной власти), конституционных основ судебной системы, судебной власти и прокуратуры, местного самоуправления и др.

Источники конституционного права – это внешние формы выражения конституционно-правовых норм. Не все источники правового регулирования, известные современному мировому правопорядку (параграф 2.2), имеют место в России. В частности, не являются таковыми религиозные источники (вследствие светского характера российского государства и многоконфессиональной структуры российского общества); нет устойчивой традиции (и осязаемых причин) для применения доктринальных источников в качестве правовых регуляторов; вспомогательную роль и не очень широкое применение имеет обычай. Поскольку Российская Федерация принадлежит к числу государств континентальной (европейской, романо-германской) правовой системы (параграф 2.4), основным источником права (в том числе и конституционного) в нашей стране является результат нормотворческой деятельности различных властных институтов – нормативный правовой акт.

Характеристика и классификация нормативных правовых актов в Российской Федерации соответствует общетеоретической классификации (параграф 2.2) и включает в себя:

а) законы (Конституция РФ, федеральные конституционные законы (принимаемые по вопросам, прямо предусмотренным Конституцией РФ, по более сложной процедуре и обладающие большей юридической силой по сравнению с федеральными законами), федеральные законы, законы РФ о поправках к Конституции РФ (отличающиеся не только специфическим предметом регулирования, но и еще более сложной (даже в сравнении с федеральными конституционными законами) процедурой принятия), и законы субъектов РФ);

б) **подзаконные акты** (указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, ведомственные акты (приказы, положения, инструкции, правила, регламенты), изданные органами исполнительной власти, а также иными государственными органами (Центральным Банком, Генеральной прокуратурой РФ, Следственным комитетом РФ, Центральной избирательной

комиссией РФ и др.) в пределах своей компетенции, акты палат Федерального Собрания (принимаемые, в отличие от законов, палатами самостоятельно и имеющие нормативный характер – регламенты Государственной Думы и Совета Федерации, постановления Государственной Думы об объявлении амнистии, постановления Совета Федерации об утверждении изменения границ между субъектами РФ и др.), иные (кроме законов) нормативные правовые акты субъектов РФ, акты органов местного самоуправления, принятые в пределах их компетенции (в частности, по вопросам организации публичной власти на местах).

Не трудно заметить, что система нормативных правовых актов в Российской Федерации соответствует территориальной организации российского государства – в этой системе выделяется три уровня нормативного правового регулирования – федеральный, региональный (уровень субъектов РФ) и местный (муниципальный). На каждом уровне властвования принимаются (издаются) правовые акты в рамках компетенции соответствующих органов власти и территориально-пространственной юрисдикции. При этом в субъектах РФ могут издаваться как законы, так и подзаконные акты (с учетом статуса и компетенции региональных органов государственной власти), а правовая природа нормативных актов органов местного самоуправления однозначно определяется в качестве актов подзаконных (никаких «местных законов» в Российской Федерации принято быть не может, нижним «этажом» в системе законодательного регулирования является региональный, а не муниципальный уровень).

В современной России есть основания относить к источникам права вообще и конституционного права в частности **судебный прецедент**, т. е. такие судебные решения, которые, хотя и приняты в связи с рассмотрением конкретного дела, но имеют общеобязательный характер, распространяются не только на конкретных участников конкретного судебного процесса, но и на неопределенный круг лиц. Указанную природу имеют, в частности, решения Конституционного Суда РФ и конституционных (уставных) судов субъектов РФ. Общеобязательный (нормативный) характер имеют и решения судов общей юрисдикции и арбитражных судов, принятые в порядке осуществления судебного нормоконтроля (т. е. когда в суде оспаривается нормативный правовой акт, не подлежащий обжалованию в судебных органах конституционной юстиции). Кроме того, обязательный для всех государственных органов Российской Федерации (в том числе и судебных) характер имеют

решения Европейского Суда по правам человека, юрисдикцию которого признала Россия в 1998 г.

В качестве источника конституционного права можно рассматривать **договор**. При этом если международные договоры существовали в отечественной правовой системе давно, то договоры внутрифедеративные (внутригосударственные) – явление для российской действительности относительно новое. Договоры между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти ее субъектов предусмотрены федеральной Конституцией (ч. 3 ст. 11, ч. 2, 3 ст. 78). В России не принята концепция «самоисполняющегося договора»: и международные договоры, и договоры, заключенные между федеральными и региональными органами государственной власти, не вступают в силу автоматически после подписания. В соответствии с Федеральными законами от 15.07.1995 № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации» и от 06.10.1999 № 184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации» они подлежат ратификации (утверждению) путем принятия федерального закона, что приближает данные договоры, по сути, к нормативным правовым актам.

Особое место в системе источников конституционного права и в правовой системе России в целом занимает Конституция РФ. Действующая Конституция РФ – пятая в конституционной истории России (ее «предшественницами» были конституции 1918, 1925, 1937 и 1978 гг., при этом в 1922 г. Россия утратила свой государственный суверенитет, став частью (и одним из учредителей) вновь образованного государства – Союза Советских Социалистических Республик (СССР), в связи с чем конституции 1925, 1937 и 1978 гг. были основными законами Российской Советской Федеративной Социалистической Республики (РСФСР) – несuverенного государства, принятыми на основе конституций СССР (соответственно 1924, 1936 и 1977 гг.). Конституция РФ 1993 г. имеет принципиальные отличия от предыдущих российских конституций. Прежде всего – по своему содержанию. Действующая Конституция РФ закрепила новую – либеральную – конституционную модель и отказ от социалистической модели. Второе отличие действующей Конституции РФ от предыдущих заключается в способе (процедуре) ее принятия – она является первой в истории России референдарной Конституцией, принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. (все предыдущие конституции

принимались представительными органами – Всероссийским Съездом Советов, Верховным Советом РСФСР). В конституционном референдуме 1993 г. приняло участие более 54 % граждан России, имеющих право на участие в референдуме, из них более 58 % проголосовали за принятие Конституции РФ. Текст действующей Конституции РФ является одним из лучших в мире. Именно с принятия новой Конституции РФ начался новый этап в постсоветском развитии российского конституционализма, на основе Конституции 1993 г. сформированы новая правовая система и конституционная модель государства.

При всем многообразии подходов к **понятию конституции** (которое обусловлено различным пониманием предмета конституционного права) ее можно определить как основной закон государства, обладающий высшей юридической силой, закрепляющий и регулирующий базовые общественные отношения в сфере правового статуса личности, институтов гражданского общества, организации государства и функционирования публичной власти.

Именно с понятием конституции связана ее сущность: основной закон государства, будучи результатом компромисса в отношениях различных социальных слоёв и политических сил, призван служить главным ограничителем для власти в ее отношениях с человеком и обществом.

Сущность конституции проявляется через ее основные **юридические свойства**, т. е. характерные признаки, определяющие качественное своеобразие этого документа:

- ✓ выступает в качестве основного закона государства;
- ✓ обладает высшей юридической силой (юридическое верховенство);
- ✓ выполняет роль основы всей правовой системы страны;
- ✓ стабильна (что проявляется в установлении особого порядка ее изменения (по сравнению с законами и иными правовыми актами)).

Иногда к свойствам (чертам) конституции относят и другие признаки – легитимность, преемственность, перспективность, реальность и др. Обозначенные сущность и юридические свойства Конституции РФ полностью применимы к характеристике конституции (устава) каждого субъекта РФ, который, являясь основным законом соответствующего субъекта, занимает особое (центральное) место в его правовой системе.

4.2. Основы конституционного строя России

Конституционный строй – понятие емкое и комплексное. В

обобщенном плане определить его можно как правопорядок, при котором соблюдается демократическая конституция государства. Следует иметь в виду, что гл. 1 Конституции РФ закрепляет лишь основы конституционного строя России. Все грани конституционного строя государства (имущественные, земельные, экологические, административные, процессуальные, трудовые, уголовные, семейные и иные правоотношения) невозможно прописать ни в одном нормативном акте, в том числе и в основном законе страны. Детализация этих правоотношений осуществляется в специальных законах, в отраслевом законодательстве. Основы же вообще – это важнейшие, исходные начала, определяющие сущность того или иного явления. Таким образом, конституционный строй – это совокупность соответствующих общественных отношений, а его основы – базовые, системообразующие принципы, их регламентирующие. Эти принципы лежат в основе (или, напротив, находятся на вершине) всей пирамиды правовой системы государства, служат ориентиром для многоплановых правомерных связей в обществе.

Незыблемость указанных принципов обеспечивает достаточно сложный порядок их изменения – гл. 1 Конституции РФ (равно как и гл. 2 и 9) является более «жесткой» по сравнению с другими главами и может быть изменена только в результате пересмотра Конституции (но не внесением в конституционный текст поправок). Таким образом, любое изменение базовых конституционных положений может быть осуществлено только путем замены прежней Конституции новой (даже если изменения незначительны и новая Конституция во многом совпадает с прежней).

Кроме того, гл. 1 Конституции РФ обладает большей юридической силой по отношению к другим, в том числе и «защищенным» (гл. 2, 9), конституционным положениям. В соответствии с ч. 2 ст. 16 никакие другие положения Конституции РФ не могут противоречить основам конституционного строя Российской Федерации.

Глава 1 Конституции РФ нормативно не разделяет основы конституционного строя России на какие-либо виды. Тем не менее их можно объединить в определенные группы: закрепляющие приоритет прав и свобод человека и гражданина, организацию государства и государственной (публичной) власти, политические и экономические основы государства и общества.

Приоритет прав и свобод человека и гражданина, закрепление их в качестве высшей ценности составляют гуманистические основы конституционного строя России. Более подробное освещение этой проблематики содержится в

следующем параграфе.

Основные конституционные характеристики российского государства содержатся в ст. 1, 7 и 14 Конституции РФ. В соответствии с ними Российская Федерация – это демократическое, федеративное, правовое государство с республиканской формой правления, а также социальное и светское государство. Все эти характеристики тесно связаны между собой, равно как и с другими основами конституционного строя. Кроме того, они коррелируют общетеоретической характеристике современной государственности (параграфы 1.2 и 1.3). С характеристиками российского государства непосредственно связаны и конституционные принципы функционирования (осуществления) публичной власти: единство и разделение власти, источник власти, формы осуществления власти, признание местного самоуправления в качестве самостоятельного уровня публичной власти и др. (ст. 3, 10, 11, 12 Конституции РФ).

Содержательное наполнение конституционных основ российского государства и организации публичной власти, закрепленных в гл. 1 Конституции РФ, осуществляется посредством положений других глав Основного закона, а также текущего (отраслевого, специального) законодательства. В частности, демократическая, правовая, социальная, светская государственность раскрываются дополнительно через нормы о правах человека и гражданина и их гарантировании (гл. 2 Конституции РФ), избирательное, пенсионное, социальное, здравоохранительное законодательство, законодательство о свободе совести, об образовании и т. п. (например, закрепляя отделение церкви от государства, Конституция РФ прямо не устанавливает отделение школы от церкви, однако этот признак светского характера российского государства (светского характера образования в государственных и муниципальных образовательных учреждениях) закреплен в Федеральном законе от 29.12.2012 № 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» – обучение детей религии возможно только в религиозных образовательных организациях либо в государственных и муниципальных образовательных организациях, но только вне рамок образовательной программы по просьбе родителей или лиц, их замещающих, с согласия детей и по согласованию с соответствующим органом местного самоуправления). Российская модель республиканской формы правления конкретизируется в статусе и полномочиях Президента РФ, Федерального Собрания (парламента) РФ и Правительства РФ (гл. 4–6 Конституции РФ). Конституционный принцип разделения

власти (ст. 10 Конституции РФ) раскрывается в главах, посвященных статусу главы государства, законодательной, исполнительной и судебной власти (гл. 4–7), а применительно к региональному уровню власти – в Федеральном законе от 06.10.1999 № 184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов РФ». Самостоятельность местного самоуправления в конституционной системе публичной власти Российской Федерации (ст. 12 Конституции РФ) детализируется в нормах гл. 8 Основного закона («Местное самоуправление»), а также в положениях ёмкого Федерального закона от 06.10.2003 «Об общих принципах местного самоуправления в РФ».

Несмотря на наличие в структуре Конституции РФ специальной главы, посвященной федеративному устройству России (гл. 3), основополагающие принципы этого устройства закреплены в качестве основ конституционного строя в гл. 1. В частности, в ч. 1 ст. 5 закреплён видовой состав Российской Федерации – субъектами РФ являются республики, края, области, города федерального значения, автономная область и автономные округа (количественный состав Российской Федерации по состоянию на 18 марта 2014 г. включает 85 субъектов (это самое большое количество субъектов среди всех федераций мира); при этом данный состав после принятия Конституции РФ 1993 г. неоднократно изменялся – до 2014 г. посредством образования в составе Российской Федерации новых субъектов вследствие объединения существующих, а в марте 2014 г. впервые в постсоветской истории в Российскую Федерацию было принято провозглашенное на основе референдарного волеизъявления граждан и признанное Российской Федерацией государство – Республика Крым (в результате этого принятия в составе России образовано два новых субъекта РФ – Республика Крым и город федерального значения Севастополь)). В ч. 3 ст. 5 Конституции РФ закреплены **принципы федеративного устройства России** – государственная целостность, единство системы государственной власти, равноправие и самоопределение народов в Российской Федерации, равноправие субъектов РФ, разграничение предметов ведения и полномочий между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ (указанное разграничение осуществляется на основе **принципа трех сфер полномочий**, в соответствии с которым Конституция РФ закрепляет: предметы исключительного ведения Российской Федерации (ст. 71), предметы совместного ведения (сфера так называемой совпадающей, конкурирующей компетенции) – ст. 72

и предметы собственного ведения субъектов РФ (перечень которых в федеральной Конституции четко не определен и по остаточному принципу сюда относятся все те вопросы, которые не вошли в первые две сферы – ст. 73 Конституции РФ).

К **экономическим основам конституционного строя России** (ст. 8, 9 Конституции РФ) относятся такие конституционные принципы рыночной экономики, как: единство экономического пространства; свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств; свобода экономической деятельности и государственную поддержку конкуренции; многообразие и равенство форм собственности. В качестве **политических основ конституционного строя** России ст. 13 Конституции РФ закрепляет идеологическое многообразие, политический плюрализм и многопартийность. Чрезмерное вмешательство государства недопустимо не только в сферу экономики, но и в сферу идеологии и политики. В России никакая идеология не может устанавливаться в качестве государственной или обязательной. Недопустимо идеологическое преследование официально не одобряемых направлений в науке, искусстве, религиозной деятельности и т. п. На идеологическом многообразии основывается многообразие политическое, проявляющееся в наличии разнообразных направлений практической политической деятельности. Важнейшая роль в этой деятельности принадлежит политическим партиям и иным общественным объединениям, преследующим те или иные политические цели (статус различных видов общественных объединений закреплён в Федеральном законе от 19.05.1995 № 82-ФЗ «Об общественных объединениях», в других законах и иных правовых актах, а статус политических партий – в Федеральном законе от 11.07.2001 № 95-ФЗ «О политических партиях»).

4.3. Конституционно-правовой статус личности в Российской Федерации

Статья 2 Конституции РФ закрепляет гуманистическую основу конституционного строя и раскрывает важнейшую сторону характеристики России как правового государства: высшей ценностью провозглашаются человек, его права и свободы. Все остальные общественные и государственные ценности (суверенитет, парламентаризм, разделение власти, федерализм, местное самоуправление, обязанности человека и др.) такой конституционной оценки не получили, следовательно, располагаются по отношению к ней на более низкой ступени и не

могут ей противоречить. Данное положение является принципиальной новеллой российского конституционализма: ранее приоритет всегда имели государственные интересы (отождествляемые с общественными). Признание прав и свобод человека высшей ценностью означает, что в случае коллизии прав человека и других конституционно защищаемых ценностей, в том числе и тех, которые относятся к иным основам конституционного строя, приоритет следует отдавать правам человека. Глава 2 Конституции РФ, содержащая открытый перечень прав и свобод человека и гражданина, как и гл. 1 и 9, является «защищенной», «более жесткой» и не может быть изменена Федеральным Собранием РФ (текст этих глав может быть изменен только вследствие принятия новой российской Конституции).

Важным является то, что основные права и свободы человека и гражданина рассматриваются как **естественные**, принадлежащие каждому от рождения (ч. 2 ст. 17 Конституции РФ), т. е. они существуют объективно, а не по воле законодателя, являются не октроированными, не дарованными государством (государство должно их не устанавливать, а лишь признавать, соблюдать и защищать как уже существующие), а дозаконотворческими и незаконотворческими. Естественный характер основных прав и свобод означает также, что они не могут быть не только приобретены, но и переданы кому-либо, т. е. являются **неотчуждаемыми** (и даже отказ от них является ничтожным). Государство не может обладать полномочиями, приобретенными за счет основных прав и свобод человека.

Конституция РФ нормативно не разделяет права и свободы человека и гражданина на какие-либо группы, однако, ориентируясь на международно-правовые акты (Устав ООН 1945 г., Всеобщая декларация прав человека 1948 г., Международный пакт о гражданских и политических правах 1966 г., Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах 1966 г., Устав Совета Европы (Россия вступила в Совет Европы в 1996 г.), Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод 1950 г. (ратифицированная Российской Федерацией в 1998 г.) и др. – см. параграф 3.4) и последовательность изложения в гл. 2, возможно выделение следующих групп прав и свобод (в зависимости от сфер человеческой жизнедеятельности).

1. **Личные (гражданские) права и свободы** – это те права и свободы, которые составляют первооснову конституционно-правового статуса личности, обеспечивают личностный комфорт, конституционную защиту всех сфер частной жизни человека (круг

интересов и потребностей, мысли, суждения, записи, дневники, социальные связи, интимные стороны жизни и т. п.) от непомерного и неправомерного вмешательства государства и других лиц. Большинство из этих прав и свобод носит естественный и абсолютный характер и предоставляется всем членам российского общества независимо от наличия или отсутствия гражданства РФ. Указанную группу прав и свобод составляют: право на жизнь, достоинство личности, право на свободу и личную неприкосновенность, право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени, неприкосновенность жилища, право на определение и указание национальной принадлежности, использование родного языка (право на национальную и культурную самоидентификацию), свобода передвижения и выбора места жительства, свобода совести и вероисповедания, право гражданина на замену военной службы альтернативной гражданской службой, свобода мысли и слова, право на судебную защиту, квалифицированную юридическую помощь, процессуальные гарантии и др.

2. Политические права и свободы – это права и свободы, обеспечивающие участие личности (как индивидуально, так и совместно с другими лицами) в жизни общества и государства, в том числе в формировании и осуществлении публичной власти. В отличие от личных прав многие политические права и свободы принадлежат, преимущественно, гражданам Российской Федерации (но не все: например, свобода массовой информации, право на объединение гарантируются каждому человеку независимо от гражданства РФ). К данной группе прав и свобод относятся: право на объединение (свобода союзов), свобода собраний, митингов, шествий и демонстраций (свобода манифестаций), право на участие в управлении делами государства (включая избирательные права, право участвовать в отправлении правосудия, доступа к государственной службе), право обращений («право петиции»), свобода информации и средств массовой информации (свобода печати) и др.

3. Экономические, социальные и культурные права и свободы – это права и свободы, обеспечивающие реализацию и защиту жизненных потребностей человека в экономической, социальной и культурной сферах (качество жизни человека). Права и свободы этой группы, как и личные права и свободы, не зависят, по общему правилу, от гражданства и принадлежат каждому человеку. Многие права данной группы детализируются в отраслевом законодательстве: трудовом, пенсионном, семейном, жилищном и др. Группу экономических, социальных и

культурных прав и свобод составляют: свобода предпринимательства, право частной собственности, трудовые права – на труд и его оплату (свобода труда), на отдых, на забастовку, право на охрану семьи, материнства, отцовства и детства, право на социальное обеспечение, право на жилище, право на охрану здоровья, право на благоприятную окружающую среду, право на образование и академические свободы, свобода творчества, право на участие в культурной жизни и др.

Одним из критериев классификации прав и свобод является наличие или отсутствие российского гражданства – по общему правилу, неграждане обладают тем же набором основных (конституционных) прав и свобод, что и россияне, однако, некоторыми правами (прежде всего в политической сфере) могут обладать исключительно граждане Российского государства (применительно к сферам отраслевого и специального правового регулирования подобное различие еще более ощутимо). Основопологающим законодательным актом, регламентирующим *институт гражданства* в России, является Федеральный закон от 31.05.2002 № 62-ФЗ «О гражданстве Российской Федерации» (Конституция РФ закрепляет лишь базовые принципы института гражданства).

Закон о гражданстве закрепляет понятие и принципы российского гражданства, основания его приобретения и утраты, процедурные вопросы и полномочия различных государственных органов по рассмотрению и решению вопросов гражданства. При приобретении гражданства по рождению закон отдает приоритет **«праву крови»** – гражданство ребенка определяется гражданством родителей (одного из родителей или единственного родителя) независимо от места рождения (**«право почвы»**), т. е. приобретение ребенком российского гражданства, исходя из места рождения, а не гражданства родителей, применяется в Российской Федерации, главным образом, в целях сокращения количества апатридов – лиц без гражданства).

Прием в гражданство (натурализация) предполагает более сложную, по сравнению с приобретением гражданства по рождению, специальную процедуру и более жесткие условия. При этом прием в российское гражданство может осуществляться в общем и в упрощенном порядке. Последний предусмотрен как для детей и недееспособных лиц, так и для совершеннолетних и дееспособных иностранных граждан и лиц без гражданства (прежде всего, близких родственников россиян, некоторых категорий соотечественников, а также иностранцев, получивших профессиональное образование в Российской Федерации и намеревающихся интегрироваться в российское общество).

Значительная либерализация упрощенного порядка натурализации осуществлена в 2014 г. (Федеральный закон от 23.06.2014 № 62-ФЗ) – этой процедурой теперь могут воспользоваться индивидуальные предприниматели, осуществляющие предпринимательскую деятельность в установленных Правительством РФ видах экономической деятельности не менее трех лет, предшествующих году обращения с заявлением о приеме в гражданство Российской Федерации, равно как и инвесторы в те же виды деятельности (при условии, что в этот период их ежегодная выручка или размер инвестиций составляет не менее 10 миллионов рублей); квалифицированные специалисты, осуществляющие не менее трех лет до дня обращения с заявлением о приеме в российское гражданство Российской Федерации трудовую деятельность в Российской Федерации; постоянно проживающие на законном основании на территории Российской Федерации носители русского языка (при условии наличия у них законного источника средств к существованию и отказа от имеющегося гражданства иностранного государства (если такой отказ реально возможен)). Решение о натурализации в общем порядке принимает Президент РФ (на рассмотрение вопроса закон отводит ему годичный срок), а вопросами приема в российское гражданство в упрощенном порядке, включая принятие окончательного решения, занимаются уполномоченные органы исполнительной власти – Федеральная миграционная служба (ФМС России) и МИД России через соответствующие структуры на территории Российской Федерации и за ее пределами (поскольку процедура эта более простая, позволяет решать вопросы на местах, то и срок для принятия решения сокращен вдвое – он не может превышать шести месяцев со дня подачи заявления и всех необходимых документов).

Конституция РФ запрещает лишение гражданина РФ своего гражданства (такая санкция не может быть установлена российским законодательством ни за какие правонарушения), равно как и права изменить его – россиянин может добровольно выйти из гражданства Российской Федерации, но с соблюдением определенной процедуры (закон о гражданстве содержит и некоторые основания для временного отказа в выходе из российского гражданства – наличие у заявителя невыполненного перед Российской Федерацией (но не перед частными лицами!) обязательства, привлечение заявителя к уголовной ответственности в установленном порядке, отсутствие у заявителя иного гражданства и гарантий его приобретения). Российское законодательство допускает не только добровольный

выход из гражданства РФ, но и отмену решения о приеме в российское гражданство соответствующими государственными органами (Президентом РФ либо ФМС или МИД России) независимо от воли гражданина. Отмена решения о натурализации не является лишением российского гражданства (по смыслу ч. 3 ст. 6 Конституции РФ), основанием здесь является установление фактов представления заявителем подложных документов или заведомо ложных сведений, причем такие факты должны быть установлены только в судебном порядке.

Базовым законом, регламентирующим **статус иностранных граждан и лиц без гражданства** в Российской Федерации (а такие лица, по некоторым оценкам, составляют до 10 % населения России), является Федеральный закон от 25.07.2002 № 118-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации». В соответствии с Конституцией РФ (ч. 3 ст. 62) для иностранцев в России установлен национальный правовой режим, т. е. им гарантируется тот же объем прав и свобод и возлагаются на них те же обязанности, что и на граждан РФ. Однако федеральным законом возможно установление изъятий из национального правового режима (как правило, речь идет об ограничении политических прав и свобод, но не только – определенные ограничения иностранцы могут иметь в трудовых правах, в свободе передвижения, в предпринимательской деятельности и др.). Объем прав и свобод, порядок их реализации и защиты зависят в том числе и от того, проживает иностранец в России постоянно (режим постоянного проживания) или находится здесь временно (режимы временного пребывания и временного проживания). Если иностранцы прибыли или имеют намерение прибыть на территорию российского государства в силу вынужденных обстоятельств, вследствие насилия или преследования по признаку расовой или национальной принадлежности, вероисповедания, языка, принадлежности к определенной социальной группе или политических убеждений, им могут быть предоставлены статус беженца (в соответствии с Законом РФ от 19.02.1993 № 4528-1 «О беженцах») либо политическое убежище – в случае преследования за убеждения по идеологическим мотивам (предоставление убежища в России отнесено к компетенции Президента РФ (п. «а» ст. 89 Конституции РФ) и осуществляется в соответствии с утвержденным его указом Положением).

Составной частью правового статуса того или иного субъекта правоотношений наряду с правами являются обязанности этого субъекта, равно как и гарантии его прав и ответственность. Конституция РФ 1993 г., в отличие от предыдущих российских

конституций и основных законов некоторых иностранных государств, не содержит специальной главы, посвященной обязанностям человека и гражданина. Вместе с тем, такие обязанности в конституционном тексте содержатся – главным образом в гл. 2 «Права и свободы человека и гражданина», что подчеркивает неразрывное единство двух составных частей конституционно-правового статуса личности в России – конституционных (основных) прав и свобод и конституционных обязанностей.

Конституция РФ говорит, в частности, о следующих **обязанностях человека и гражданина**, конкретизированных и детализированных в отраслевом законодательстве: соблюдать Конституцию РФ и законы; уважать права и свободы других лиц; обязанность родителей заботиться о детях, их воспитании и обязанность совершеннолетних трудоспособных детей заботиться о своих нетрудоспособных родителях; обязанность каждого получить основное общее образование и обязанность родителей или лиц, их заменяющих (усыновителей, опекунов, попечителей), обеспечить получение детьми образования данного уровня; заботиться о сохранении исторического и культурного наследия, беречь памятники истории и культуры; платить законно установленные налоги и сборы; сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам; обязанность граждан Российской Федерации защищать Отечество. В отличие от большинства прав и свобод, обязанности носят позитивный характер, т. е. устанавливаются нормативно (законами), тогда как права человека по отношению к государству имеют преимущественно естественный, незаконотворческий характер. Таким образом, никаких «естественных», дозаконотворческих и незаконотворческих обязанностей у человека по отношению к государству нет. Как и некоторые права и свободы, отдельные обязанности могут быть возложены не на любого человека, проживающего в России (например, обязанность платить налоги и сборы, сохранять природу и окружающую среду и др.), а только на граждан Российской Федерации (в частности, обязанность по защите Отечества).

Любое субъективное право действенно и значимо лишь тогда, когда оно реализуемо и гарантировано (формального провозглашения права для человека не достаточно). **Гарантии прав и свобод человека и гражданина** – это совокупность конституционно-правовых норм, институтов, средств, способов, механизмов и процедур, обеспечивающих реализацию, охрану и защиту конституционных прав и

свобод человека и гражданина.

Система гарантий прав и свобод достаточно обширна и включает следующие составляющие: социально-экономические (материальные) гарантии (стабильность экономики, отношений собственности, эффективность налоговой системы и собираемости налогов и пр.), политические гарантии (демократический характер власти и соответствующий государственный режим, обеспечивающие политическую стабильность, высокий уровень политической культуры власти, личности, различных институтов гражданского общества), юридические гарантии (собственно правовые средства и способы реализации и защиты прав и свобод). Юридические гарантии в свою очередь могут подразделяться на судебные и несудебные, внутригосударственные и международные, общие и специальные, формально-юридические и институциональные и т. п.

Формально-юридические гарантии заключаются в нормативном закреплении (непосредственно в Конституции РФ и в других законах) рассмотренных выше и других положений, направленных на обеспечение прав и свобод. Однако при всей значимости формально-юридических гарантий ведущая роль в деле защиты прав и свобод принадлежит институциональным гарантиям (можно нормативно закрепить общепринятые демократические подходы к основным характеристикам конституционно-правового статуса личности, но если человек в том или ином государстве не будет иметь реальной возможности восстановить и защитить свои нарушенные права, то и значение формально-юридических гарантий будет сведено на нет и восприниматься они будут как фиктивные нормы).

Система институциональных гарантий включает:

✓ во-первых, различные государственные и общественные органы и организации, в которые может обратиться гражданин за защитой своих прав – Президент РФ, органы прокуратуры, различные органы исполнительной власти (юстиции, внутренних дел, безопасности, здравоохранения, образования, транспорта и др.), Уполномоченный по правам человека в Российской Федерации и аналогичные институты на региональном уровне (учреждены пока не во всех субъектах РФ), специальные омбудсмены – Уполномоченный при Президенте РФ по правам ребенка (детский омбудсмен), Уполномоченный при Президенте РФ по правам предпринимателей (бизнес-омбудсмен), и аналогичные институты в субъектах РФ, органы государственной власти субъектов РФ и органы местного самоуправления, адвокатура, нотариат, различные общероссийские, региональные и местные общественные органы и организации, созданные для

защиты конкретных видов прав и законных интересов граждан России (например, Российское авторское общество, Конфедерация обществ по защите прав потребителя, разного рода ассоциации и союзы и т. п.);

✓ во-вторых, способы осуществления прав и свобод и процессуальные гарантии, т. е. процедуры, обеспечивающие реализацию, охрану и защиту прав и свобод (парламентские процедуры, процедуры административной жалобы, осуществления амнистии и помилования, судебные процедуры и т. д.).

Основной институциональной гарантией прав и свобод человека и гражданина в Российской Федерации является гарантия судебной защиты. Право на судебную защиту нарушенных прав относится к личным неотъемлемым правам каждого и подкреплено целым рядом процессуальных гарантий (ст. 46–54 Конституции РФ). Оно включает право на получение квалифицированной юридической помощи (в том числе и бесплатно в определенных законом случаях), презумпцию невиновности в уголовном процессе, запрет повторного осуждения за одно и то же преступление, право на пересмотр судебного решения, запрет на использование незаконных доказательств, гарантии от самообвинения, запрет обратной силы закона (но только закона, ухудшающего положение субъектов правоотношений), гарантии прав потерпевших и др. Именно судебный порядок защиты нарушенных прав является общим порядком, альтернативой использованию специального (административного, претензионного и пр.) порядка защиты. При этом право выбора инстанции для обращения за защитой нарушенного права принадлежит самому управомоченному лицу, за исключением ограниченного круга предусмотренных законом случаев, когда использование досудебной процедуры – обязательная предпосылка для обращения в суд, в частности, при разрешении транспортных споров, споров в сфере патентных правоотношений и др. В соответствии с ч. 3 ст. 46 Конституции РФ российские граждане имеют конституционную возможность обращаться за защитой своих прав в межгосударственные органы. Следует иметь в виду, что такое обращение – процедура достаточно сложная, обусловленная рядом обстоятельств, основными из которых являются, во-первых, наличие соответствующего международного договора Российской Федерации и, во-вторых, исчерпание всех возможных внутригосударственных средств правовой защиты. Из международных органов по защите прав и свобод человека и гражданина наиболее известным и авторитетным является

Европейский Суд по правам человека (в Страсбурге), доступ в который российские граждане получили после вступления России в Совет Европы в феврале 1996 г. и ратификации Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод в марте 1998 г. Решения Европейского Суда для государств, признавших его юрисдикцию, являются обязательными. Несмотря на сложную процедуру обращения в Европейский Суд по правам человека, количество жалоб и обращений из России уже исчисляется тысячами и в абсолютном выражении превосходит количество обращений граждан других европейских государств.

4.4. Конституционная система власти в Российской Федерации

Единая система публичной власти в России имеет несколько уровней – федеральный, региональный и местный (муниципальный).

На федеральном уровне государственную власть осуществляют: Президент РФ, Федеральное Собрание РФ, Правительство РФ и суды

Российской Федерации (ч. 1 ст. 11 Конституции РФ). Кроме того, в систему государственной власти включены государственные органы, не относящиеся к какой-либо из традиционных ветвей власти (законодательной, исполнительной или судебной) – Центральный Банк РФ, Центральная избирательная комиссия РФ, прокуратура РФ, Следственный комитет РФ, Счетная палата РФ и др. Содержание и реализация конституционного принципа разделения власти в России (ст. 10 Конституции РФ) имеет определенную специфику, прежде всего, вследствие неопределенности статуса главы государства^[70].

Конституционно-правовой статус Президента РФ

В России пост президента впервые был учрежден в 1991 г., однако с принятием Конституции РФ 1993 г. статус Президента РФ во многом принципиально изменился. Действующая Конституция РФ, определяя Президента в качестве главы государства (ч. 1 ст. 80), не содержит однозначного ответа на вопрос, к какой из традиционных ветвей государственной власти относится Президент РФ. Однако системный анализ иных конституционных положений (например, ст. 10 и ч. 1 ст. 11) и полномочий Президента РФ позволяет заключить, что де-факто глава государства включен в систему исполнительной власти (как

и в большинстве государств мира).

Президент РФ избирается на основе всеобщего, равного, прямого избирательного права при тайном голосовании по мажоритарной избирательной системе абсолютного большинства (избранным считается кандидат, получивший более половины голосов избирателей (50 % плюс один голос), принявших участие в голосовании). Отправные положения, касающиеся выборов Президента, содержатся в ст. 81 Конституции РФ, а их детализация – в Федеральном законе от 10.01.2003 № 19-ФЗ «О выборах Президента Российской Федерации». Активным избирательным правом на выборах Президента РФ (как и на любых иных выборах в России) обладают граждане РФ, достигшие на день голосования 18 лет, за исключением недееспособных и находящихся в местах лишения свободы по приговору суда.

Требования к кандидату в Президенты РФ следующие: иметь гражданство Российской Федерации; быть не моложе 35 лет; постоянно проживать в Российской Федерации не менее десяти лет (нет указания на необходимость непрерывного проживания в течение этого срока; кроме того, кандидат может проживать или находиться в период подготовки и проведения выборов Президента РФ за пределами территории Российской Федерации). На кандидата в Президенты РФ распространяются и общие запреты для возможности быть избранным, установленные избирательным законодательством (связанные с наличием судимости по определенным составам преступлений, привлечением к административной ответственности за определенные правонарушения и т. п.). Других ограничений пассивного избирательного права (по образованию, знанию языка, вероисповеданию, полу, национальности и т. д.) законодательство не устанавливает.

Срок полномочий Президента РФ составляет шесть лет, при этом одно и то же лицо не может быть избрано Президентом более двух сроков подряд. Однако Президент РФ может прекратить исполнение полномочий и досрочно (вследствие смерти, добровольной отставки, стойкой неспособности по состоянию здоровья осуществлять принадлежащие ему полномочия, а также отрешения от должности (конституционно установленная (ст. 93) **процедура отрешения Президента РФ от должности** достаточно сложна: окончательное решение принимает Совет Федерации на основании выдвинутого Государственной Думой обвинения Президенту РФ в совершении государственной измены или иного тяжкого преступления; помимо обеих палат Федерального Собрания РФ в этой процедуре участвуют Верховный Суд РФ (который должен подтвердить

наличие в действиях Президента РФ признаков преступления) и Конституционный Суд РФ (который должен дать заключение о соблюдении установленного порядка выдвижения обвинения); для принятия решения Советом Федерации Конституция РФ устанавливает трехмесячный пресекательный срок).

Конституция РФ не предусматривает поста вице-президента, и во всех случаях досрочного прекращения исполнения полномочий Президентом РФ (равно как и тогда, когда Президент РФ свои обязанности выполнять не в состоянии) их временно исполняет Председатель Правительства РФ. К исполняющему обязанности Президента РФ (Председателю Правительства РФ) полномочия главы государства переходят не в полном объеме: он не вправе распускать Государственную Думу, назначать референдум и инициировать поправки и пересмотр Конституции РФ.

Место Президента РФ в системе государственной власти России (а по большому счету, его социальное назначение и политическая роль в жизни страны в целом) определяется возложенными на него Конституцией РФ (ст. 80) функциями:

✓ представительская функция: будучи главой суверенного государства, Президент без каких-либо дополнительных полномочий представляет Российскую Федерацию как в международных отношениях, так и внутри страны – в отношениях с субъектами РФ, муниципальными образованиями, различными институтами гражданского общества (политическими партиями и общественными объединениями, конфессиями, объединениями предпринимателей, науки, образования, культуры, спорта, молодежными, ветеранскими организациями, различными диаспорами и т. п.);

✓ функция гаранта Конституции РФ, прав и свобод человека и гражданина, суверенитета, независимости и государственной целостности Российской Федерации;

✓ обеспечение согласованного функционирования и взаимодействия органов государственной власти различных ветвей и уровней;

✓ определение основных направлений внутренней и внешней политики государства в соответствии с Конституцией РФ, федеральными конституционными законами и федеральными законами.

Для реализации указанных функций Конституция РФ, федеральные конституционные законы и федеральные законы наделяют Президента РФ достаточно широкими **полномочиями**, которые могут быть объединены в несколько групп: связанные с формированием других государственных органов и назначением

должностных лиц (Правительства РФ, судейского корпуса, Центрального банка, Счетной палаты РФ, Центральной избирательной комиссии РФ, части Совета Федерации и др.); по взаимодействию с Федеральным Собранием, участию в законодательном (нормотворческом) процессе, обеспечению согласованного функционирования органов государственной власти (обращение с ежегодным посланием к Федеральному Собранию, назначение выборов депутатов Государственной Думы, роспуск Государственной Думы при определенных Конституцией РФ условиях, обладание правом законодательной инициативы, подписание и обнародование законов, применение мер конституционно-правовой ответственности к региональным органам государственной власти и др.); в области внешней политики (определение основных направлений внешней политики, подписание международных договоров, назначение дипломатических работников и др.); в области обороны и безопасности (утверждение военной доктрины, введение режимов военного или чрезвычайного положения, осуществление полномочий верховного главнокомандующего и др.); в сфере правового регулирования статуса личности (решение вопросов гражданства и предоставления политического убежища; награждение государственными наградами и присвоение почетных званий, осуществление помилования и др.).

Законодательная власть в Российской Федерации

Законодательную власть в Российской Федерации (на федеральном уровне) осуществляет ***Федеральное Собрание – парламент Российской Федерации***. Как и предыдущие конституции России, действующая Конституция РФ закрепляет двухпалатную структуру парламента – Федеральное Собрание состоит из Совета Федерации и Государственной Думы, однако современная двухпалатность (бикамеральность) принципиально отличается от прежней. Компетенция палат строго разделена, круг полномочий каждой из палат четко очерчен непосредственно в Конституции РФ, и свои полномочия палаты осуществляют исключительно на самостоятельных (раздельных) заседаниях. Совместные заседания палат возможны в трех случаях: для заслушивания посланий Президента РФ, посланий Конституционного Суда РФ и выступлений руководителей иностранных государств, при этом никаких решений на таких совместных заседаниях не принимается.

Таким образом, в Конституции РФ не устанавливается

компетенция Федерального Собрания (закреплена компетенция только его палат), невозможны решения Федерального Собрания (возможны решения только Государственной Думы и решения Совета Федерации, Федеральное Собрание не имеет председателя и общих руководящих и рабочих органов (Совет Федерации и Государственная Дума избирают своих председателей, формируют комитеты, комиссии и иные органы палат). В то же время Федеральному Собранию присуще единство правовой природы: единственным законодательным и представительным органом Российской Федерации является именно Федеральное Собрание (а не Государственная Дума или Совет Федерации), в качестве постоянно действующего органа определено также Федеральное Собрание, а не одна из палат, законы являются результатом деятельности обеих палат, члены Совета Федерации и депутаты Государственной Думы обладают одинаковым статусом и т. д.

Государственная Дума состоит из 450 депутатов, избираемых на пять лет непосредственно избирателями на основе всеобщего, равного и прямого избирательного права при тайном голосовании. Порядок выборов регламентируется Федеральным законом от 22.02.2014 № 20-ФЗ «О выборах депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации» (действующий состав Государственной Думы (Думы 6-го созыва) сформирован в декабре 2011 г. в соответствии с требованиями одноименного Федерального закона от 18.05.2005 № 51-ФЗ.) Начиная с 2016 г. (если до этого времени будут назначены досрочные выборы в связи с роспуском Государственной Думы – то и ранее) выборы проводятся по смешанной избирательной системе – половина депутатов (225) избираются по мажоритарной избирательной системе относительного большинства в одномандатных округах, другая половина – по пропорциональной избирательной системе (по партийным спискам) в едином федеральном избирательном округе при 5 %-ном заградительном барьере (такая система применялась и в прошлом (до 2007), а выборы в 2007 и 2011 гг. проводились исключительно по пропорциональной избирательной системе – все депутаты избирались в едином федеральном избирательном округе по партийным спискам с установлением 5 %-ного (в 2007 г. – 7 %-ного) заградительного барьера.

Требования к активному избирательному праву на парламентских выборах – те же, что и на выборах Президента РФ, а требования к пассивному избирательному праву (к кандидатам в депутаты) – более мягкие: депутатом Государственной Думы

может быть избран гражданин Российской Федерации, достигший возраста 21 года и не лишенный избирательных прав. Ограничений по количеству переизбраний для депутатов Государственной Думы не устанавливается.

Полномочия Государственной Думы могут быть прекращены Президентом РФ досрочно (Конституция РФ устанавливает три основания для роспуска нижней палаты парламента (ч. 4 ст. 111, ч. 3 и 4 ст. 117), все они связаны с преодолением возможного правительственного кризиса и являются частью системы «сдержек и противовесов», кроме того, и при наличии таких оснований установлено пять конституционных ограничений для роспуска Государственной Думы – ч. 3 ст. 92, ч. 3–5 ст. 109 Конституции РФ).

Конституция РФ содержит лишь отправные моменты, касающиеся состава и порядка формирования **Совета Федерации** – верхней палаты Государственной Думы. В нем представлены все субъекты РФ на паритетных началах: по два представителя, при этом один от представительного, а другой – от исполнительного органа государственной власти субъекта РФ. В соответствии с Законом РФ о поправке к Конституции РФ от 21.07.2014 № 11-ФКЗ помимо представителей субъектов РФ в Совет Федерации входят и представители Российской Федерации (не более 10 % от числа представителей регионов), которых назначает и освобождает Президент РФ. Порядок формирования Совета Федерации за непродолжительный срок функционирования Конституции РФ 1993 г. неоднократно изменялся. В настоящее время Совет Федерации формируется в соответствии с Федеральным законом 2012 г. «О порядке формирования Совета Федерации Федерального Собрания Российской Федерации». Представитель в Совете Федерации от законодательного органа субъекта РФ избирается этим органом нового созыва из числа депутатов регионального парламента на срок его полномочий. Представитель от исполнительного органа власти субъекта РФ назначается вновь избранным главой региона на срок его полномочий. В отличие от Государственной Думы Совет Федерации формируется и структурируется по непартийному принципу (в структуре палаты не могут создаваться фракции и иные партийные объединения). Верхняя палата Федерального Собрания не имеет определенного срока полномочий и не подлежит роспуску.

Основными **функциями парламента** являются:

1) функция представительства (палаты Федерального Собрания представляют: а) народ Российской Федерации – непосредственно через депутатов Государственной Думы

(представляющих интересы различных политических сил), избранных непосредственно избирателями; б) народы Российской Федерации, проживающие на территории всех субъектов РФ, – через членов Совета Федерации);

2) функция законотворчества;

3) контрольная функция (данная функция конкретизирована в Федеральном законе от 07.05.2013 № 77-ФЗ «О парламентском контроле» и реализуется, в частности, через такие полномочия, как: утверждение Советом Федерации ряда указов Президента РФ; назначение палатами на должность (или дача согласия на назначение) и освобождение от должности отдельных должностных лиц (Председателя Правительства, Председателя Центрального Банка, Генерального прокурора и его заместителей, судей высших судебных инстанций и др.); отрешение Президента РФ от должности; возможность выражения Государственной Думой недоверия Правительству РФ или отказа в доверии; принятие закона о федеральном бюджете и контроль за его исполнением; заслушивание Государственной Думой ежегодных отчетов Правительства РФ; парламентский запрос, депутатский запрос и др.).

В реализации этих функций участвуют обе палаты Федерального Собрания, что также свидетельствует о единстве правовой природы законодательного органа России. Реализация функций осуществляется посредством конкретных полномочий палат. **Полномочия Совета Федерации и Государственной Думы** закреплены непосредственно в Конституции РФ (ст. 102 и 103 соответственно) в виде закрытого перечня, однако развитие конституционных правоотношений пошло по пути расширения конституционно установленных полномочий палат Федерального Собрания в специальном (отраслевом) законодательстве.

Основной функцией парламента является **функция законотворчества**. В законодательном процессе участвует множество субъектов, однако основную роль в законотворческой деятельности играет нижняя палата Федерального Собрания – Государственная Дума.

Основными стадиями законодательного процесса являются:

1) внесение законопроекта в Государственную Думу;

2) рассмотрение законопроекта в Государственной Думе, принятие или отклонение закона;

3) рассмотрение закона Советом Федерации, его одобрение или неодобрение;

4) подписание и обнародование (промульгация) закона Президентом РФ.

Субъектами права законодательной инициативы являются

(ч. 1 ст. 104 Конституции РФ): Президент РФ; Совет Федерации; члены Совета Федерации депутаты Государственной Думы; Правительство РФ; законодательные (представительные) органы государственной власти субъектов РФ; Конституционный Суд РФ и Верховный Суд РФ – но только по вопросам их ведения.

Все законопроекты вносятся в Государственную Думу. По общему правилу, законопроект обсуждается в трех чтениях: **в первом чтении** обсуждаются концепция законопроекта, его актуальность и практическая значимость; **во втором чтении** законопроект обсуждается детально, постатейно, с различными вариантами поправок; **в третьем чтении** законопроект принимается в целом (не допускаются обсуждение статей и внесение содержательных поправок, допустимы лишь редакционные уточнения). Для принятия федеральных законов требуется абсолютное большинство от общего числа депутатов, а для принятия федеральных конституционных законов и законов о поправках к Конституции РФ – квалифицированное большинство (не менее 2 /3 от общего числа депутатов).

Все принятые Государственной Думой законы в течение пяти дней передаются на рассмотрение в Совет Федерации. Для рассмотрения поступивших из Государственной Думы законов Совету Федерации отведено 14 дней, в течение которых он может одобрить или отклонить принятый Государственной Думой закон. Постановления Совета Федерации об одобрении или отклонении закона принимаются абсолютным большинством от общего числа членов Совета Федерации, федеральные конституционные законы и законы о поправках должны быть одобрены квалифицированным большинством – не менее 3/4 от общего числа членов Совета Федерации. Отклоненные Советом Федерации законы подлежат повторному рассмотрению Государственной Думой, при этом вето Совета Федерации может быть преодолено 2/3 голосов от общего числа депутатов Государственной Думы.

Принятый федеральный закон в течение пяти дней направляется Президенту РФ для подписания и обнародования. В течение 14 дней Президент РФ должен подписать и обнародовать поступивший закон или отклонить его. Вето Президента РФ также является отлагательным: если отклоненный закон при повторном рассмотрении в палатах Федерального Собрания будет одобрен в ранее принятой редакции квалифицированным большинством (не менее 2/3 голосов) от общего числа членов Совета Федерации и депутатов Государственной Думы, то он подлежит подписанию и обнародованию Президентом РФ в семидневный срок. В отношении принятых федеральных конституционных законов и

законов о поправках Президент РФ правом вето не обладает.

Обнародование законов осуществляется посредством их официального опубликования. В соответствии с Федеральным законом от 14.06.1994 № 5-ФЗ «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания» официальным опубликованием закона является первая публикация его полного текста в одном из источников официального опубликования (каковыми являются «Собрание законодательства РФ», «Российская газета» и «Парламентская газета») или первое размещение (опубликование) на «Официальном интернет-портале правовой информации» (www.pravo.gov.ru), который является сетевым изданием и входит в государственную систему правовой информации (на этом же портале размещаются (опубликовываются) постановления палат Федерального Собрания РФ, указы и распоряжения Президента РФ, правовые акты Правительства РФ, могут быть размещены акты других органов государственной власти РФ, законы и иные правовые акты субъектов РФ и муниципальные правовые акты). Опубликование закона должно быть осуществлено в течение семи дней после дня их подписания Президентом РФ. По общему правилу законы вступают в силу по истечении десяти дней после их официального опубликования (часто иной порядок вступления в силу предусматривается в самих законах, что является допустимым).

Исполнительная власть в Российской Федерации

В Конституции РФ нет главы, прямо посвященной исполнительной власти. В соответствии с ч. 1 ст. 110 Конституции РФ исполнительную власть в Российской Федерации осуществляет Правительство РФ. Однако данную норму не следует толковать ограничительно: Правительство РФ – высший, но не единственный орган в России, осуществляющий исполнительную власть, она осуществляется системой органов, причем находящихся в иерархической зависимости. В этом заключается одна из основных особенностей исполнительной власти.

Ведущая роль в осуществлении исполнительной власти в Российской Федерации принадлежит Правительству РФ. Отправные положения статуса Правительства РФ содержит гл. 6 Конституции РФ, а более детально его статус регулируется Федеральным конституционным законом от 17.12.1997 № 2-ФКЗ

«О Правительстве Российской Федерации». Правительство РФ – орган коллегиальный, в его **состав** входят: Председатель Правительства РФ, заместители Председателя Правительства РФ, федеральные министры. В формировании Правительства ведущая роль принадлежит Президенту РФ, однако Председателя Правительства РФ он назначает с согласия Государственной Думы. Если Государственная Дума трижды отклонит представленную кандидатуру, то Президент РФ распускает Государственную Думу (с назначением новых выборов) и назначает Председателя Правительства РФ самостоятельно. Дальнейшее формирование Правительства РФ осуществляется также Президентом РФ, но уже по представлению назначенного Председателя Правительства РФ.

Освобождение от должности Председателя и членов Правительства РФ также осуществляется Президентом РФ: по личному заявлению об отставке, в случае выражения недоверия Правительству РФ Государственной Думой или отказа в доверии при постановке вопроса о доверии Председателем Правительства РФ, в случае невозможности исполнения своих полномочий (в том числе и по собственному усмотрению главы государства). Освобождение от должности Председателя Правительства РФ влечет за собой отставку Правительства РФ, при этом по поручению Президента РФ Правительство продолжает функционировать до формирования нового Правительства РФ, а исполнение обязанностей Председателя Правительства РФ Президент РФ вправе поручить одному из заместителей Председателя Правительства на срок до двух месяцев.

Такая непрерывность и преемственность в функционировании исполнительной власти необходима, поскольку, будучи органом общей компетенции и обладая достаточно широкими **полномочиями** (закрепленными в виде открытого перечня в ст. 114 Конституции РФ и в гл. 3 Федерального конституционного закона «О Правительстве Российской Федерации»), именно Правительство РФ осуществляет государственное управление во всех основных сферах жизни общества: в сфере экономики, бюджетной, финансовой, сфере кредитной и денежной политики, социальной, науки, культуры, образования, природопользования и охраны окружающей среды, обеспечения законности, прав и свобод граждан, борьбы с преступностью, обеспечения обороны и государственной безопасности, внешней политики и международных отношений и др.

Смешанный порядок формирования Правительства РФ (участие Государственной Думы в процедуре назначения Председателя Правительства РФ) корреспондирует и двойной

ответственности Правительства РФ. Правительство ответственно в первую очередь перед Президентом РФ: перед вновь избранным Президентом оно слагает свои полномочия, глава государства в любое время может отправить Правительство в отставку. Но и Государственная Дума по своей инициативе вправе выразить вотум недоверия Правительству РФ, который может привести к его отставке. Однако в любом случае окончательное решение об отставке Правительства принимает Президент РФ, который может и не согласиться с выраженным Думой недоверием, более того, повторное выражение вотума недоверия в течение трех месяцев может привести к роспуску Государственной Думы. Персональный состав Правительства РФ формируется без участия Государственной Думы, поэтому ответственность отдельных членов Правительства перед парламентом не предусмотрена.

Правительство является высшим органом исполнительной власти в Российской Федерации, но основной объем повседневной работы по государственному управлению в различных сферах жизни общества выполняется федеральными органами исполнительной власти. Указом Президента РФ от 09.03.2004 № 314 «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти» проведена реформа системы исполнительной власти в России. Указ закрепляет три основных вида федеральных органов исполнительной власти: министерство (орган, осуществляющий функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в определенной сфере деятельности); федеральная служба (орган, осуществляющий функции по контролю и надзору в определенной сфере деятельности, а также специальные функции в области обороны, государственной безопасности, защиты и охраны Государственной границы РФ, общественной безопасности, борьбы с преступностью) и федеральное агентство (орган, осуществляющий в определенной сфере деятельности функции по оказанию государственных услуг, управлению государственным имуществом и правоприменительные функции). Система федеральных органов исполнительной власти весьма подвижна, изменялась неоднократно, с известной долей уверенности можно предполагать какие-либо изменения и в будущем.

Подробная характеристика различных аспектов правового регулирования государственного управления в сфере функционирования органов исполнительной власти составляет предмет административного права России (см. гл. 8).

Конституция РФ, исходя из принципа разделения власти, относит судебную власть к самостоятельной ветви государственной власти (ст. 10). Как и другие ветви государственной власти, судебная власть обладает рядом специфических черт, в частности, именно судебная власть в правовых формах может разрешать споры о компетенции между органами других ветвей государственной власти.

В соответствии с ч. 1 ст. 118 Конституции РФ правосудие (особый вид юридической деятельности, возлагаемый на судебную власть и осуществляемый ею) в Российской Федерации осуществляется только судом. Из этого вытекает, что в России нет и не может быть иных (как государственных, так и негосударственных) органов, осуществляющих правосудие. Конституция РФ в отличие от основных законов ряда зарубежных государств запрещает создание чрезвычайных судов.

Под термином «суд» Конституция РФ и другие законы понимают судебный орган (или судью) любой подсистемы судебной системы РФ и любого уровня (звена, инстанции), осуществляющий правосудие в соответствии с установленной законом юрисдикцией: Конституционный Суд РФ, конституционный (уставный) суд субъекта РФ, суд общей юрисдикции (мировой судья, районный суд, верховный суд республики, краевой, областной, окружной и т. п. суд, военный суд, Верховный Суд РФ), арбитражный суд (субъекта РФ, апелляционный, окружной, Суд по интеллектуальным правам и другие специализированные арбитражные суды), третейский суд. Судебная система России закреплена в Федеральном конституционном законе от 31.12.1996 № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации». Если Российская Федерация признает юрисдикцию какого-либо международного судебного органа, в частности Европейского Суда по правам человека, то его решения являются обязательными для России.

В соответствии с ч. 2 ст. 118 Конституции РФ судебная власть осуществляется посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства. При этом административное судопроизводство институционально (организационно) оформлено не до конца последовательно: в судебной системе РФ нет пока самостоятельной подсистемы административных судов (они должны быть созданы в ходе осуществляющейся судебной реформы), и административные споры рассматривают суды общей юрисдикции и арбитражные суды (в подсистеме арбитражных судов созданы специальные

административные коллегии, такая же коллегия создана и в структуре Верховного Суда РФ).

В отличие от законодательной и исполнительной власти носителем судебной власти является не судебный орган, а конкретный судебный состав (судебная коллегия) или судья единолично, которые выступают от имени государства. Законодательство предусматривает достаточно высокие требования к носителям судейской мантии (по сравнению с требованиями для лиц, замещающих депутатский мандат или должность в системе исполнительной власти). Общие конституционные предписания детализируются в Законе РФ от 26.06.1992 № 3132-1 «О статусе судей в Российской Федерации». **Общие требования к кандидату на должность судьи:** гражданство Российской Федерации; возрастной ценз – не моложе 25 лет; высшее юридическое образование; стаж работы по юридической профессии не менее 5 лет; отсутствие медицинских противопоказаний; отсутствие судимости. Для отдельных категорий судей федеральным законом могут устанавливаться дополнительные требования. Такие дополнительные (повышенные) требования установлены, в частности, для судей Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ, судей окружных арбитражных судов, флотских и окружных военных судов, судов общей юрисдикции регионального уровня и др.

Порядок назначения на должности судей призван обеспечить независимость судебной власти. Судьи Конституционного Суда РФ и Верховного Суда РФ назначаются на должность Советом Федерации по представлению Президента РФ; судьи других федеральных судов назначаются на должность Президентом РФ; судьи конституционных (уставных) судов назначаются на должность законодательными органами субъектов РФ; мировые судьи назначаются (избираются) на должность в соответствии с региональным законодательством с учетом требований Федерального закона от 17.12.1998 № 188-ФЗ «О мировых судьях в Российской Федерации». Однако в наделении полномочиями судей велика роль самого судейского сообщества. Прежде всего, обязательное условие для назначения на должность судьи – успешная сдача квалификационного экзамена, проводимого квалификационными коллегиями судей, и рекомендация (положительное заключение) соответствующей коллегии.

Судьи обладают достаточно высоким статусом, для которого характерны принципы независимости, несовместимости, несменяемости и неприкосновенности.

Правосудие в Российской Федерации независимо от вида

судопроизводства и судебного органа осуществляется на основе **общих конституционных принципов**, развитых в специальном и процессуальном законодательстве: равенство всех перед законом и судом; открытость, гласность, публичность судебного процесса; очность судебного разбирательства; доступность языка судопроизводства; состязательность и равноправие сторон; сочетание коллегиальных и единоличных начал при отправлении правосудия; участие граждан в отправлении правосудия. Помимо общих принципов правосудия имеют место принципы, применяемые в отдельных видах судопроизводства: например, презумпция невиновности, запрет повторного осуждения за одно и то же преступление (только в уголовном судопроизводстве), возможность обжалования и пересмотра судебных решений (не применяется в конституционном судопроизводстве), возмещение вреда, причиненного при отправлении правосудия (реализуется по-разному вследствие судебной ошибки, допущенной в уголовном и гражданском судопроизводстве) и др. Принципы правосудия непосредственно связаны с конституционными гарантиями судебной защиты нарушенных прав, являющимися составляющей конституционно-правового статуса личности (параграф 3 настоящей главы).

Правоохранительные органы в Российской Федерации

Являясь важнейшим социальным регулятором (параграф 2.1), право объективно нуждается в охране и защите (в противном случае правопорядок будет зыбким, а регулирование самых различных общественных отношений посредством общеобязательных правил – неустойчивым и неэффективным). Поэтому в системе публичной власти любого государства (в том числе Российской Федерации) заметное место занимают правоохранительные органы. Несмотря на то, что в системе конституционных ценностей демократического правового государства высшее место занимает человек, его права и свободы, основная цель деятельности правоохранительных органов заключается в охране и защите не только субъективных прав граждан, но и права в широком смысле, правопорядка (общественного порядка, урегулированного правом), следовательно, правоохранительные органы стоят на страже не только индивидуальных прав личности, но и публичных (государственных, общественных), а также корпоративных интересов (прав и законных интересов самых различных организаций, без которых немыслимо функционирование

развитого и здорового гражданского общества).

Функционально-отраслевое предназначение и предметная сфера деятельности правоохранительных органов чрезвычайно широки: оперативно-розыскная и процессуальная деятельность по борьбе с преступностью (Следственный комитет РФ и его территориальные органы, оперативно-розыскные органы, следственные органы и (или) органы дознания, образуемые в системе некоторых федеральных органов исполнительной власти – МВД России, ФСБ России, Федеральной службы РФ по контролю за оборотом наркотиков, МЧС России, Федеральной службы охраны РФ, Федеральной таможенной службы и др.), уголовно-исполнительная деятельность (органы Федеральной службы исполнения наказаний), обеспечение общественной безопасности и охрана общественного порядка, борьба с административными правонарушениями (органы МВД России, Федеральной службы РФ по контролю за оборотом наркотиков, Федеральной миграционной службы, Федеральной службы судебных приставов и др.), разведывательная и контрразведывательная деятельность в рамках обеспечения национальной безопасности (Федеральная служба безопасности РФ, Служба внешней разведки РФ и их органы), таможенная деятельность (Федеральная таможенная служба и ее территориальные органы), прокурорский надзор (органы прокуратуры). Абсолютное большинство правоохранительных органов входят в систему исполнительной власти (параграф 4.4.3), непосредственное руководство их деятельностью могут осуществлять либо Президент РФ, либо Правительство РФ, а статус этих органов закрепляется как в специальных федеральных законах («О Федеральной службе безопасности», «О полиции» и др.), так и в соответствующих положениях, утверждаемых указами главы государства или правительственными положениями. Исключение составляют Следственный комитет РФ и прокуратура РФ – эти государственные органы не относятся ни к одной из традиционных ветвей власти, при этом основы статуса непосредственно на конституционном уровне закреплены лишь применительно к прокуратуре (статус Следственного комитета закреплен в Федеральном законе от 28.12.2010 № 403-ФЗ «О Следственном комитете Российской Федерации»).

Единственная статья Конституции РФ (ст. 129), посвященная прокуратуре, помещена в гл. 7 «Судебная власть и прокуратура». Статус прокуратуры в России таков, что ее, как отмечалось, невозможно однозначно отнести ни к одной традиционной ветви государственной власти – органы прокуратуры образуют самостоятельную систему, не подчиненную ни одному из органов

государственной власти. Детально статус прокуратуры закреплён в Федеральном законе от 17.01.1992 № 2202-1 «О прокуратуре Российской Федерации», а также в специальном законодательстве (процессуальном, избирательном, военном и т. д.).

Система органов прокуратуры – единая и централизованная. Это означает, что все органы прокуратуры (независимо от уровня) являются федеральными, субъекты РФ не имеют собственных органов прокуратуры и не вправе их создавать; все прокуроры подчинены Генеральному прокурору РФ, а также вышестоящим прокурорам. Звеньями системы органов прокуратуры являются:

- ✓ Генеральная прокуратура РФ (возглавляемая Генеральным прокурором РФ);

- ✓ прокуратуры федеральных округов (данное звено появилось в системе прокуратуры после образования Президентом РФ федеральных округов; окружной прокурор обладает достаточно высоким статусом, являясь, в частности, заместителем Генерального прокурора РФ);

- ✓ прокуратуры субъектов РФ;

- ✓ районные, городские прокуратуры;

- ✓ специальные прокуратуры (военная, транспортная, природоохранная) со своими подсистемами органов.

В формировании корпуса прокурорских работников в 2014 г. произошли серьезные изменения (вследствие очередного изменения Конституции РФ). Генеральный прокурор РФ и его заместители назначаются на должность сроком на пять лет и освобождаются от должности Советом Федерации по представлению Президента РФ. Прокуроры субъектов РФ назначаются на должность Президентом РФ по представлению Генерального прокурора, согласованному с субъектами РФ (при этом освобождены от должности они могут быть Президентом РФ по своему усмотрению). Иные прокуроры (кроме прокуроров городов, районов и приравненных к ним) назначаются на должность и освобождаются от должности Президентом РФ. Прокуроры районов, городов и приравненные к ним назначаются на должность и освобождаются от должности Генеральным прокурором РФ.

Для реализации своих функций, главная из которых – осуществление от имени Российской Федерации надзора за соблюдением Конституции РФ и исполнением законов на территории РФ, органы прокуратуры обладают рядом полномочий. При этом они могут обращаться в суды различных видов и уровней, а также использовать собственные средства прокурорского реагирования на нарушения законодательства:

постановление (о возбуждении производства об административном правонарушении, об освобождении лиц, незаконно подвергнутых административному задержанию на основании решений несудебных органов); протест (приносится органу или должностному лицу, издавшему незаконный акт, или в суд, если прокурор не согласен с его решением); представление (обращение прокурора к органу или должностному лицу об устранении допущенных нарушений закона); предостережение о недопустимости нарушения закона (объявляется в письменной форме при наличии сведений о готовящихся противоправных деяниях).

После преобразования Следственного комитета *при прокуратуре Российской Федерации* в Следственный комитет Российской Федерации (Указ Президента РФ от 27.09.2010 № 1182 «Вопросы Следственного комитета Российской Федерации», Федеральный закон от 28.12.2010 № 403-ФЗ «О Следственном комитете Российской Федерации») произошли изменения в компетенционной составляющей статуса органов прокуратуры – теперь они лишены возможности возбуждать уголовные дела и осуществлять предварительное расследование уголовных преступлений, однако сохранившиеся традиционные функции прокуратуры – надзорная и поддержания обвинения в суде – по-прежнему определяют важное место прокуратуры в конституционной системе власти и системе конституционных гарантий основных прав и свобод человека и гражданина.

Органы публичной власти регионального и местного уровней

Все субъекты РФ имеют самостоятельную систему государственной власти, которая, однако, является неотъемлемой частью единой системы государственной власти Российской Федерации (да и самостоятельность российских регионов в определении и формировании системы власти не безгранична, деятельность региональной власти может быть подвержена федеральному вмешательству («федеральной интервенции»), включая возможность досрочного прекращения полномочий органов государственной власти субъектов РФ). Конфигурация системы региональной власти определена на федеральном уровне – в Федеральном законе от 06.10.1999 № 184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов РФ».

Государственная власть во всех субъектах РФ, так же как и на федеральном уровне, организована на основе принципа

разделения власти (ст. 10 Конституции РФ). **Система органов государственной власти субъекта РФ** в общем плане включает: законодательный (представительный) орган государственной власти (формируемый посредством прямых выборов); высшее должностное лицо субъекта РФ (глава региона), который в настоящее время по общему правилу избирается непосредственно гражданами, однако конституцией (уставом) субъекта РФ может быть предусмотрено и косвенное избрание – законодательным органом субъекта РФ по представлению Президента РФ (такой порядок установлен, в частности, в некоторых республиках – Дагестан, Ингушетия, Северная Осетия – Алания и др.); высший исполнительный орган государственной власти (правительство субъекта РФ формируется главой региона, который и возглавляет систему исполнительной власти в соответствующем субъекте); иные органы государственной власти (в некоторых субъектах РФ созданы конституционные (уставные) суды, контрольно-счетные органы и др.).

Часть 2 ст. 77 Конституции РФ содержит положение о том, что федеральные органы исполнительной власти и органы исполнительной власти субъектов РФ образуют **единую систему исполнительной власти в Российской Федерации**, однако Основной закон устанавливает и границы «исполнительной вертикали»: органы исполнительной власти образуют единую систему только в пределах ведения Российской Федерации и полномочий Российской Федерации по предметам совместного ведения Российской Федерации и ее субъектов (параграф 4.2), следовательно, вне этих пределов региональные органы исполнительной власти самостоятельно осуществляют государственное управление в различных сферах общественной жизни.

На местном уровне власть (которая уже не является государственной (ст. 12 Конституции РФ), но является публичной и имеет ту же правовую природу, что и государственная власть) осуществляют **органы местного самоуправления**, которые решают вопросы местного значения в зависимости от типа муниципального образования (городские и сельские поселения, муниципальные районы, городские округа, районы в городе, внутригородские территории городов федерального значения) в рамках компетенции, определенной Федеральным законом от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации». В системе местного самоуправления также просматривается некое подобие разделения власти – обязательны: представительный орган муниципального образования (исключение составляют небольшие

сельские поселения, в которых численность избирателей не превышает 100 чел., в таких поселениях полномочия представительного органа осуществляются непосредственно жителями на сходах граждан), глава муниципального образования (который, в отличие от главы российского государства и глав субъектов РФ может быть и юридически слабой фигурой, не обладая сколько-нибудь значимыми полномочиями по управлению муниципальным образованием), местная администрация (исполнительно-распорядительный орган муниципального образования – своеобразный аналог Правительства РФ и правительств субъектов РФ применительно к муниципальному уровню; в соответствии с действующим российским законодательством глава администрации нередко назначается на должность по контракту, хотя не исключены и ситуации, когда местную администрацию возглавляет избранный глава муниципального образования (и в этом случае он, безусловно, является юридически сильной фигурой)). Вместе с тем, принцип разделения власти на муниципальном уровне реализуется не вполне последовательно (этого не требует и Конституция РФ, устанавливая данный принцип лишь применительно к организации *государственной* власти – ст. 10) – в системе местного самоуправления нет собственных судебных органов, допустимо осуществление главой муниципального образования одновременно полномочий председателя представительного органа и главы администрации и т. п. Однако в любом случае организация публичной власти в Российской Федерации на всех уровнях (федеральном, региональном и муниципальном) предполагает систему сдержек и противовесов в отношениях между органами различных ветвей (проявляется это, в частности, в возможности взаимного участия в формировании и досрочного прекращения полномочий, участия в нормотворческом процессе и т. п.).

Список рекомендуемой литературы

1. Авакьян С.А. Конституционное право России. Учебный курс: учебное пособие. В 2 т. 5-е изд., перераб. и доп. М.: Норма; Инфра-М, 2014. Т. 1.

2. Авакьян С.А. Конституционное право России. Учебный курс: учебное пособие. В 2 т. 5-е изд., перераб. и доп. М.: Норма; Инфра-М, 2014. Т. 2.

3. Баглай М.В. Конституционное право Российской Федерации: учебник для юридических вузов и факультетов. 10-е изд., измен. и доп. М.: Норма; Инфра-М, 2013.

4. Конституционное право: учебник для бакалавров / отв. ред. В.И. Фадеев. М.: Проспект, 2013.

5. Конституционное право России: курс лекций / отв. ред. Ю.Л. Шульженко. М.: Юрлитинформ, 2013. 656 с.

6. Комментарий к Конституции Российской Федерации / под ред. В.Д. Зорькина. 3-е изд., пересмотр. М.: Норма; Инфра-М, 2013.

7. Некрасов С.И. Конституционное право Российской Федерации: учебник для бакалавров. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Юрайт, 2013.

8. Правоведение: учебник для бакалавров / под ред. С.И. Некрасова. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Изд-во Юрайт, 2013. Разд. II.

Глава 5. Основы гражданского права РФ

5.1. Предмет, метод, принципы и источники гражданского права

Гражданское право – отрасль частного права, регулирующая имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, складывающиеся между физическими, юридическими лицами, государственными и муниципальными образованиями. Начиная с XVIII в.

в европейских странах проходил процесс становления отрасли гражданского права, принимались гражданские кодексы, что способствовало созданию правовой базы для формирования экономических отношений Нового времени. Развитие гражданского права является неотъемлемой частью экономических преобразований, проводимых в Российской Федерации в конце XX – начале XXI веков.

Главными отличительными чертами правоотношений, регулируемых гражданским правом, являются равенство, автономия воли участников и их имущественная самостоятельность. Поэтому основной метод гражданского права – диспозитивный, т. е. метод, использующий дозволения и правонаделения. Гражданское законодательство не распространяется на имущественные отношения, основанные на подчинении одной стороны другой (например, уплата налогов), когда методом регулирования является императивный метод.

К **основным принципам гражданского права** относят:

- ✓ равенство участников отношений, регулируемых гражданским законодательством;
- ✓ неприкосновенность собственности;
- ✓ свобода договора;
- ✓ недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в частные дела;
- ✓ необходимость беспрепятственного осуществления гражданских прав;
- ✓ обеспечение восстановления нарушенных прав; судебная защита гражданских прав.

Существует достаточно развитая система классификаций гражданских правоотношений, согласно которой данные правоотношения можно разделить на следующие виды:

относительные правоотношения, субъекты которых точно определены, и абсолютные правоотношения, в которых

определенной стороне противостоит некий круг неопределенных лиц, например, собственник имущества и иные лица, которые обязаны воздерживаться от нарушения его прав собственника;

✓ имущественные правоотношения, объектом которых являются материальные блага, имущество, и неимущественные правоотношения, объектом которых выступают нематериальные блага, например интеллектуальная собственность, честь и достоинство и др.;

✓ вещные правоотношения, которые возникают по поводу взаимодействия субъекта и вещи с целью извлечения ее полезных свойств, и обязательственные правоотношения, которые связаны с удовлетворением интереса управомоченного лица обязанным лицом.

Согласно ст. 8 ГК РФ, гражданские правоотношения возникают по следующим основаниям:

✓ заключение договоров и иных сделок, предусмотренных законом или не противоречащих ему;

✓ акты государственных органов и органов местного самоуправления, которые предусмотрены законом в качестве основания возникновения гражданских прав и обязанностей;

✓ судебное решение;

✓ приобретение имущества по основаниям, допускаемым законом;

✓ создание произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности;

✓ причинение вреда другому лицу, неосновательное обогащение.

Согласно Конституции РФ, гражданское законодательство относится к ведению Российской Федерации. Основным источником гражданского права является **Гражданский кодекс РФ** (ГК РФ), состоящий из четырех частей:

✓ Часть первая ГК РФ (вступила в силу в 1995 г.), регулирующая общие положения гражданского законодательства, право собственности и основы обязательственного права;

✓ Часть вторая ГК РФ (вступила в силу в 1996 г.), регулирующая отдельные виды обязательств, возникающих в результате заключения различных видов договоров;

✓ Часть третья ГК РФ (вступила в силу в 2002 г.), регулирующая основы наследственного права, а также содержащая важнейшие статьи, посвященные международному частному праву;

✓ Часть четвертая ГК РФ (вступила в силу в 2008 г.), посвященная авторскому праву.

Кроме федерального законодательства (ГК РФ, федеральные

законы, подзаконные акты), к числу источников гражданского права относят **обычаи делового оборота**, которые могут быть даже не зафиксированы документально. Обычаи делового оборота представляют не противоречащие закону правила поведения, сложившиеся в сфере бизнеса.

Еще одной отличительной особенностью гражданского права является допускаемые аналогия права и аналогия закона. Аналогия закона в гражданском праве означает, что при наличии пробелов в законодательстве применяют нормы гражданского права, регулирующие сходные правоотношения. Аналогия права означает, что при отсутствии возможности воспользоваться предыдущим принципом правовой статус участников правоотношений определяется исходя из общих принципов гражданского права.

5.2. Субъекты гражданского права. Понятие гражданской правоспособности и дееспособности

К субъектам гражданских правоотношений относятся физические и юридические лица, а также публичные образования.

Любой субъект гражданского права обладает **правосубъектностью**, которая содержит два элемента:

✓ **гражданская правоспособность**, т. е. способность иметь субъективные гражданские права и нести субъективные юридические обязанности;

✓ **гражданская дееспособность**, т. е. способность самостоятельно, своими действиями приобретать и осуществлять права, создавать для себя обязанности и исполнять их.

Таким образом, правоспособность отражает потенциальные возможности участия субъекта права в гражданских правоотношениях, в то время как дееспособность охватывает круг реальных прав и обязанностей.

Физическим лицом в гражданском праве признают человека, участвующего в гражданских правоотношениях от своего имени, вне зависимости от пола, гражданства, вероисповедания и др. Гражданство имеет значение лишь в незначительном числе случаев, связанных, например, с ограничением прав иностранцев на специфические формы деятельности.

Принципиальным фактором с точки зрения правового статуса физического лица имеет его возраст. ГК РФ выделяет три возрастных этапа физического лица.

1. Начиная с 18 лет наступает **полная дееспособность**, которая характеризуется наиболее обширным набором гражданских прав и обязанностей. Возраст полной гражданской

дееспособности может быть снижен в случае вступления несовершеннолетнего в брак или эмансипации (объявление в законном порядке несовершеннолетнего полностью дееспособным).

2. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет, обладающие **ограниченной дееспособностью**, для которой определяющим моментом является обязательное письменное согласие законных представителей несовершеннолетних, т. е. их родителей, усыновителей или попечителей. Исключением является право на самостоятельное:

- ✓ распоряжение своим заработком, стипендией и иными доходами;
- ✓ осуществление авторских прав;
- ✓ внесение вкладов в кредитные учреждения и распоряжение ими;
- ✓ совершение мелких бытовых сделок.

3. Малолетние лица до 14 лет характеризуются **отсутствием гражданской дееспособности**. Сделки от их имени совершают законные представители. Исключение составляют незначительное количество сделок, которые малолетние с 6 лет могут осуществлять самостоятельно:

- ✓ мелкие бытовые сделки;
- ✓ сделки, связанные с безвозмездным получением выгоды и не требующие нотариального удостоверения;

сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения.

Однако, дееспособность лиц, достигших возраста 18 лет, может быть **ограничена** решением суда в случае, если гражданин вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение. Над такими гражданами устанавливается **попечительство**, и все сделки он может совершать только с согласия попечителя, который не несет ответственности по данным сделкам.

Недееспособным гражданин может быть признан в судебном порядке только в случае психического расстройства, когда он не может понимать значение своих действий или руководить ими. Над признанным недееспособным устанавливается **опека**. Опекун, в отличие от попечителя, совершает сделки от имени недееспособного и несет гражданско-правовую ответственность за совершение этих сделок и за причиненный опекаемым вред.

Юридическое лицо в гражданском праве – это, согласно ст. 48 ГК РФ, организация, которая имеет обособленное имущество и

отвечает им по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести гражданские обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

К **основным признакам юридического лица** относятся:

- ✓ организационное единство;
- ✓ имущественная обособленность;
- ✓ самостоятельная имущественная ответственность;
- ✓ участие в гражданских правоотношениях от своего имени;
- ✓ государственная регистрация в едином государственном реестре юридических лиц.

Все юридические лица подразделяются на две группы в зависимости от цели их деятельности: **коммерческие** юридические лица создаются для реализации своей основной цели – получения прибыли, **некоммерческие** – для любой иной цели, т. е. без распределения полученной прибыли между участниками. К некоммерческим относятся религиозные организации, благотворительные фонды, потребительские кооперативы и проч. Некоммерческие организации могут осуществлять приносящую доход деятельность только при условии, что вид этой деятельности предусмотрен их уставами, служит достижению основных целей и соответствует им.

Правоспособность и дееспособность юридических лиц наступает одновременно – с момента регистрации юридического лица и внесения в государственный реестр и прекращаются в момент внесения в указанный реестр сведений о его прекращении. Правоспособность юридических лиц может быть общей и специальной. **Общая, или универсальная, правоспособность** соответствует полному объему гражданских прав и обязанностей, необходимых для осуществления любой легальной формы деятельности. **Специальная, или ограниченная, правоспособность** определяется сферой деятельности юридических лиц. Так, все некоммерческие и некоторые коммерческие юридические лица (например, банки) обладают специальной правоспособностью.

Гражданское законодательство выделяет следующие виды организационно-правовых форм **некоммерческих юридических лиц**.

- ✓ потребительские кооперативы (жилищные, гаражные, садоводческие, кредитные, дачные потребительские кооперативы и проч.);
- ✓ общественные организации (политические, профсоюзные организации, общественные движения и проч.);
- ✓ ассоциации и союзы (некоммерческие партнерства, торговопромышленные, нотариальные и адвокатские палаты и

проч.);

✓ товарищества собственников недвижимости, к которым относятся в том числе товарищества собственников жилья;

✓ казацкие общества и общины коренных малочисленных народов Российской Федерации;

✓ общественные и благотворительные фонды;

✓ государственные, муниципальные и частные учреждения, например академия наук;

✓ религиозные организации;

✓ публично-правовые компании.

Согласно последним изменениям ГК РФ к **коммерческим организациям** относят:

✓ хозяйственные товарищества, разновидностями которых могут выступать полные товарищества (полные товарищи занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом) и товарищества на вере (помимо полных товарищей в них участвуют вкладчики-коммандитисты, которые несут риск убытков в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности);

✓ хозяйственные общества, к которым относятся общества с ограниченной ответственностью (уставный капитал разделен на доли, а участники не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им долей), акционерные общества (уставный капитал разделен на определенное число акций, участники-акционеры не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций);

✓ крестьянские (фермерские) хозяйства, т. е. добровольные объединения граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности в области сельского хозяйства, основанные на их личном участии и объединении членами крестьянского (фермерского) хозяйства имущественных вкладов;

✓ хозяйственные партнерства;

✓ производственные кооперативы (или артели, т. е. добровольные объединения граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности, основанной на личном трудовом участии и объединении имущественных паевых взносов);

✓ государственные и муниципальные унитарные предприятия (коммерческие организации, не обладающие правом

собственности на закрепленное имущество).

Понятие **публичные образования** объединяет субъекты публичной власти (государственные и муниципальные образования), участвующие в гражданских правоотношениях. Отличительной характеристикой гражданского права является равенство субъектов гражданских правоотношений, следовательно, публичные образования в гражданских правоотношениях выступают на равных основаниях.

5.3. Объекты гражданских правоотношений

Гражданские правоотношения складываются между субъектами права по поводу материальных и нематериальных благ, которые и являются объектами гражданских правоотношений. Согласно ст. 128 ГК РФ выделяют следующие **объекты гражданских правоотношений**:

- ✓ вещи, к которым относятся предметы материального мира, имеющие экономическую ценность, в том числе деньги и ценные бумаги;

- ✓ имущественные права, т. е. права на предметы материального мира;

- ✓ работы, результат которых выражен в некотором отделимом объекте (технологические, научно-исследовательские работы и проч.), и услуги, результат которых неотделим от процесса оказания услуги (образовательные, транспортные услуги и проч.);

- ✓ охраняемые результаты интеллектуальной деятельности, и приравненные к ним средства индивидуализации;

- ✓ нематериальные блага, которые неотъемлемы и принадлежат человеку от рождения или в силу закона, например жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, право свободного передвижения, выбора места пребывания и жительства, право на имя.

Принципиальное значение имеет **оборотоспособность** объектов гражданских правоотношений, т. е. способность свободно отчуждаться и переходить от одного лица к другому. Так, выделяют следующие группы объектов:

- ✓ объекты, находящиеся в свободном обороте;

- ✓ объекты, изъятые из оборота, например некоторые виды оружия;

- ✓ объекты ограниченного оборота, например наркотические и психотропные вещества, в обороте которых могут участвовать

субъекты, обладающие специальным разрешением, выданным уполномоченными государственными органами;

✓ объекты, оборот которых регулируется соответствующими законодательными актами, например земельные участки, участки недр и пр.

Классификация вещей позволяет выделить группы вещей по их юридически значимым свойствам. Основы классификации были заложены еще в римском праве и имеют важное значение, например при принятии решения о юридической судьбе вещей. Так, вещи в зависимости от разных критериев можно разделить на следующие виды.

1. **Движимые и недвижимые вещи**, т. е. движимое имущество, перемещение которого возможно без ущерба (материалы, оборудование и др.), и недвижимое имущество, например здания, земельные участки и др., а также объекты, которые возможно перемещать, но они подлежат государственной регистрации, например космические объекты, воздушные и морские суда.

Недвижимое имущество является одним из важнейших факторов экономического развития регионов, а также отдельных участников экономических отношений, поэтому правовая регламентация оборота недвижимого имущества играет ключевую роль при осуществлении хозяйственной деятельности.

2. **Сложные вещи и их отдельные составляющие** – простые вещи, которые используются по общему назначению и на которые распространяются все условия сделки, заключенной по поводу сложной вещи.

3. **Неделимые вещи**, которые теряют свое функциональное предназначение в случае раздела, и делимые вещи, которые возможно разделить, например земельный участок.

4. **Индивидуально определенные вещи**, которые могут быть выделены среди аналогичных по характерным только для них признакам (например, транспортное средство с определенным регистрационным номером или земельный участок), и родовые вещи, индивидуальные отличия которых для субъекта вещного права не имеют значения, например пара обуви из партии, которая в случае брака подлежит замене.

5. **Главные вещи и принадлежности**, которые предназначены для обслуживания главной вещи и следуют юридической судьбе главной вещи.

6. **Плоды, продукция, доходы** – поступления, приращение имущества, права на которые принадлежат лицу, использующему данное имущество.

5.4. Понятия сделки и договора в гражданском праве

Под сделками в гражданском праве понимают действия субъектов права, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Существуют следующие **формы заключения сделок**:

- ✓ устные сделки, для которых законодательством не установлена письменная форма;

- ✓ простая письменная сделка, которая совершается путем составления и подписания документа, отражающего содержание сделки;

- ✓ нотариально удостоверенная письменная сделка, для заключения которой, согласно закону или по соглашению сторон, недостаточно ее письменного оформления – необходимо ее нотариальное заверение (например, брачный договор, завешание);

- ✓ квалифицированная сделка, которая приобретает юридическое значение только после государственной регистрации, например купля-продажа квартир, земельных участков и проч.

Для того, чтобы считаться действительной, т. е. порождать юридические последствия, сделка должна удовлетворять определенным условиям, так называемым **условиям действительности сделки**:

- ✓ принципиальная осуществимость сделки;

- ✓ законность ее осуществления;

- ✓ возможность участия в сделке ее участников, т. е. их сделкоспособность;

- ✓ соответствие воли и волеизъявления участников сделки, т. е. отсутствие любых форм принуждения или обмана участников сделки;

- ✓ соблюдение формы заключения сделки.

Несоответствие любому из перечисленных условий означает недействительность сделки. Возможны два типа недействительных сделок.

1. **Ничтожные сделки**, т. е. сделки, не требующие удостоверения недействительности в суде (изначально недействительные сделки):

- ✓ несоответствующая закону сделка;

- ✓ сделки, совершенные с целью, противной основам правопорядка или нравственности;

- ✓ мнимые (фиктивные) и притворные (прикрывающие, маскирующие иные) сделки;

- ✓ сделки, совершенные недееспособным лицом;

✓ сделки, совершенные лицами до 14 лет.

2. **Оспоримые сделки**, т. е. сделки, недействительность которых признана в суде:

✓ совершенные юридическим лицом сделки, выходящие за пределы его правоспособности;

✓ сделки, совершенные физическими лицами в возрасте от 14 до 18 лет;

✓ сделки, совершенные лицами, ограниченными судом в дееспособности;

✓ сделки, совершенные под влиянием заблуждения, обмана, насилия, угрозы.

Последствия признания недействительности сделки зависят от того, каким образом были нарушены условия действительности сделки. Если обе стороны действовали добросовестно, то имеет место двусторонняя реституция, т. е. стороны возвращают все полученное по сделке. Односторонняя реституция происходит тогда, когда одна из сторон сделки действовала недобросовестно. В таком случае имущество, полученное по сделке потерпевшей стороной, переходит в собственность Российской Федерации. Аналогично решается вопрос о последствиях сделок, все участники которых действовали недобросовестно, – все исполненное по сделке переходит в собственность государства.

Согласно ст. 420 ГК РФ, **договор** – соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. По своей сути договор – двусторонняя или многосторонняя сделка, следовательно, к договорам применяются правила о сделках.

Договор считается заключенным, если между сторонами, которые свободны в проявлении своей воли, достигнуто соглашение по всем **существенным условиям** договора. К последним относят: условия о предмете договора; условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

При заключении договора важны понятия **оферты**, т. е. предложение заключить договор, исходящее от одной стороны, и **акцепта** другой стороной, т. е. согласие на заключение договора. Моментом заключения договора считается момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта. Договор, подлежащий государственной регистрации, считается заключенным с момента его регистрации.

К важнейшим гражданско-правовым договорам в

современной российской практике относят:

✓ договор купли-продажи (розничной купли-продажи, поставки товаров энергоснабжения, продажи недвижимости и проч.), по которому продавец обязуется передать товар в собственность покупателю, который в свою очередь обязуется принять этот товар и уплатить за него договорную цену;

✓ договор мены, по которому каждая из сторон обязуется передать в собственность другой стороны один товар в обмен на другой;

✓ договор дарения, по которому даритель безвозмездно передает одаряемому вещь в собственность;

✓ договор ренты, по которому получатель ренты передает плательщику ренты в собственность имущество, а плательщик ренты обязуется в обмен на полученное имущество периодически выплачивать получателю ренту (денежная сумма или средства на содержание);

✓ договор аренды (проката, аренды транспортных средств, лизинга и проч.), по которому арендодатель обязуется предоставить арендатору имущество во временное владение, пользование за определенную плату;

✓ договор найма жилого помещения, по которому собственник жилого помещения обязуется предоставить нанIMATEлю жилое помещение за плату для проживания в нем;

✓ договор безвозмездного пользования, по которому ссудодатель обязуется передать вещь в безвозмездное временное пользование ссудополучателю;

✓ договор подряда, по которому подрядчик обязуется выполнить по заданию заказчика определенную работу за установленную плату по результатам;

✓ договор на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ, по которому исполнитель обязуется провести соответствующие научные исследования или разработать образец нового изделия;

✓ договор возмездного оказания услуг, по которому исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги, т. е. совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность, за плату.

✓ договор банковского вклада (депозита), по которому банк принимает вклад от вкладчика и обязуется возратить сумму вклада и выплатить установленные проценты на нее.

5.5. Общие положения об обязательственном праве

Договоры, описанные в предыдущем параграфе,

устанавливают обязательства сторон. В обязательных правоотношениях участвуют две стороны: должник и кредитор. **Должник** обязан совершить в пользу кредитора определенное действие (передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги) или воздержаться от определенного действия. **Кредитор** имеет право требования исполнения обязанности должника.

Помимо договоров, обязательства возникают вследствие причинения вреда и из иных законных оснований. Согласно ГК РФ, обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, а в случае отсутствия таких условий и требований – в соответствии с обычаями делового оборота. При исполнении обязательства имеет значение срок, место и форма исполнения.

С целью **обеспечения исполнения обязательств** законодательство предусматривает следующие способы:

- ✓ неустойка, штраф или пеня, т. е. определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, например в случае просрочки исполнения;

- ✓ залог, в силу которого кредитор-залогодержатель по обеспеченному залогом обязательству имеет право в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником-залогодателем этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества;

- ✓ удержание имущества должника, на которое имеет право кредитор, у которого находится вещь, в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с нею издержек и других убытков;

- ✓ поручительство, которое оформляется в виде договора, согласно которому поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение его обязательства полностью или частично;

- ✓ банковская гарантия, согласно которой гарант (кредитное учреждение или страховая организация) дает по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлению бенефициаром письменного требования;

- ✓ задаток, т. е. денежная сумма, выдаваемая одной стороной в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения;

✓ другие способы, предусмотренные законом или договором.

В обязательственных правоотношениях возможен **переход прав кредитора** за исключением прав, неразрывно связанных с личностью кредитора, например требований об алиментах и о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью. Передача права требования кредитором другому лицу может быть осуществлена на основании закона (по решению суда, в результате универсального правопреемства и т. д.) или в результате уступки требования (цессии). В последнем случае участвуют кредитор-цедент, который передает свое право требования выполнения обязательства цессионарию на основе договора.

С другой стороны, возможен и **перевод долга**, т. е. передача обязательств по исполнению долга другому лицу. Принципиальным условием перевода долга является согласие кредитора за исключением перевода долга в силу закона.

Основаниями прекращения обязательств являются:

✓ надлежащее исполнение обязательств;

✓ отступное, т. е. замена обязательства по соглашению сторон;

✓ зачет встречного однородного требования;

✓ совпадение должника и кредитора в одном лице;

✓ новация, т. е. соглашение сторон о замене первоначального обязательства, существовавшего между ними, другим обязательством между теми же лицами, предусматривающим иной предмет или способ исполнения;

✓ прощение долга;

✓ издание акта государственного органа, вследствие которого исполнение обязательства становится невозможным;

✓ смерть должника, если обязательство неразрывно связано с личностью должника;

✓ смерть кредитора, если обязательство неразрывно связано с его личностью;

✓ ликвидация юридического лица (должника или кредитора).

5.6. Понятие права собственности и иных видов вещных прав

Право собственности соответствует высшей степени полноты обладания вещью. Из всех вещных прав, т. е. прав субъектов на вещи, право собственности носит первичный характер. К другим вещным правам можно отнести право хозяйственного ведения, право оперативного управления, некоторые права на земельные участки – все перечисленные права являются производными от

права собственности.

Право собственности объединяет триаду правомочий, отражающих юридическое понимание термина «собственность»:

- ✓ право владения;
- ✓ право пользования;
- ✓ право распоряжения.

Кроме того, собственник несет бремя содержания своего имущества и на нем лежит риск случайной гибели или случайного повреждения имущества.

Конституция РФ признает частную (физических и юридических лиц), государственную, муниципальную и иные формы собственности.

ГК РФ содержит перечень **оснований приобретения права собственности**, к числу которых относятся:

- ✓ приобретение права собственности на новую вещь, которая создана субъектом права вне зависимости от цели создания (самостоятельное использование или продажа);
- ✓ приобретение права собственности на плоды, продукцию или доходы, полученные при использовании имущества;
- ✓ приобретение права собственности на вещь, полученную в случае переработки;
- ✓ приобретение права собственности в результате сбора и добычи общедоступных для сбора вещей, например грибов и ягод;
- ✓ приобретение права собственности в результате сделки;
- ✓ приобретение права собственности в результате получения наследства;
- ✓ переход права собственности в результате реорганизации юридического лица.

Помимо индивидуальной собственности в ГК РФ раскрывается понятие **общей собственности**, которая может быть:

- ✓ общей долевой собственностью, когда доли отдельных собственников строго определены (например, при приватизации квартиры за каждым членом семьи могут быть закреплены разные доли квартиры);
- ✓ общей совместной собственностью, когда доли отдельных собственников не определены.

5.7. Основные положения авторского права

Объектами авторского права выступают результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий. Современное российское авторское право позволяет

на законных основаниях охранять интеллектуальную собственность. Согласно ст. 1225 ГК РФ к охраняемым результатам интеллектуальной деятельности относят: произведения науки, литературы и искусства, программы для ЭВМ, исполнения, фонограммы, изобретения, промышленные образцы, секреты производства (ноу-хау), фирменные наименования, товарные знаки и знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров и т. д. Авторские права не распространяются на официальные государственные документы, государственную символику, фольклорные произведения, констатацию фактических событий в средствах массовой информации.

Интеллектуальные права не зависят от права собственности на конкретную вещь, в которой материализован результат интеллектуальной деятельности, например книгу, содержащую произведение автора.

Автором признается гражданин, который посредством творческого труда создал результат своей интеллектуальной деятельности. Соответственно, не признаются авторами консультанты, организаторы и иные лица, не внесшие личного творческого вклада, но оказавшие содействие при выполнении работ.

Авторские права на произведения науки, литературы и искусства по своей юридической сущности представляют **комплекс составляющих элементов: исключительное право на произведение; право авторства; право автора на имя; право на неприкосновенность произведения; право на обнародование произведения.**

Главным свойством права авторства является его неотчуждаемость, т. е. его невозможно передать иному лицу или отказаться от него. Однако исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации правообладатель может передавать иным лицам. Использование результатов интеллектуальной деятельности без разрешения правообладателя запрещено.

Автор или правообладатель в рамках исключительного права на результат интеллектуальной деятельности может воспроизводить произведение в любом количестве копий, распространять, продавать, публично демонстрировать или исполнять произведение, сдавать в прокат и т. д. Естественно, что дальнейшее распространение оригинала или экземпляров произведения допускается без согласия правообладателя и без выплаты ему вознаграждения, если оригинал или экземпляры уже поступили в гражданский оборот, например были проданы. Также

допускается безвозмездное воспроизведение в личных целях, использование в информационных, научных, учебных или культурных целях правомерно обнародованного произведения гражданином без согласия автора или правообладателя. Условиями свободного использования произведения в информационных, научных, учебных или культурных целях является обязательное указание имени автора при цитировании, иллюстрировании и проч., а также использование произведения для пародирования.

Статья 1281 ГК РФ устанавливает сроки действия исключительного права на произведение: в течение всей жизни автора и еще семьдесят лет со дня его смерти, либо с момента опубликования произведения, если произведение было опубликовано посмертно. В случае анонимного произведения срок действия исключительного права истекает через семьдесят лет после опубликования. По истечении указанных сроков произведение становится общественным достоянием, что означает, что с этого момента оно может свободно, в том числе безвозмездно, использоваться любым лицом при условии сохранения авторства, имени автора и неприкосновенности произведения.

5.8. Основы наследственного права

Наследование имущества всегда сопровождается переходом имущественных прав от умершего лица к другим лицам. Неимущественные права и нематериальные блага, права и обязанности, неразрывно связанные с личностью наследодателя, не входят в состав наследства, в частности право на алименты, право на возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина (ст. 1112 ГК РФ).

Наследование может осуществляться согласно воле умершего, т. е. по завещанию, или по закону. Гражданский кодекс оперирует понятием «открытие наследства», которое происходит в день смерти гражданина. К наследованию призываются:

- ✓ граждане, находящиеся в живых в день открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства;

- ✓ юридические лица, существующие на день открытия наследства, которые были указаны в завещании;

- ✓ Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, а также, в случае завещания, иностранные государства и международные организации.

Дееспособный гражданин вправе распорядиться относительно

дальнейшей судьбы своего имущества составив **завещание**, которое должно быть письменно оформлено и удостоверено нотариусом. В ряде ситуаций к нотариальному удостоверению приравнивается удостоверение завещания указанными в законе лицами (командирами воинских частей, начальниками экспедиций и др.). В течение последующей жизни завещатель может отменять или изменять завещание, в силу будет вступать только последнее составленное перед смертью.

Наследование по закону осуществляется согласно порядку очередности. Наследники каждой последующей очереди наследуют имущество только в том случае, если нет наследников предшествующих очередей (в случае их отсутствия или отказа от наследства). Наследниками первой очереди по закону являются дети, супруг и родители наследодателя, второй – полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери и т. д. В качестве наследников последней, седьмой очереди закон указывает пасынков, падчериц, отчима и мачеху наследодателя.

Наследник имеет право принять наследство целиком в течение шести месяцев со дня открытия наследства, а также отказаться от наследства в пользу других лиц или без указания лиц, в пользу которых он отказывается от наследственного имущества. Принятие наследства под условием или с оговорками не допускается.

Список рекомендуемой литературы

1. Гражданское право в схемах / Ю.Ф. Беспалов М.: Проспект, 2015.
2. Гражданское право России. Особенная часть: учебник / А.П. Анисимов, А.Я. Рыженков, С.А. Чаркин. М.: Юрайт, 2015 г.
3. Гражданское право Российской Федерации. Общая часть: учебник / А.И. Иванчак. М.: Статут, 2015.
4. Гражданское право: учебник / под ред. С.С. Алексеева. М.: Проспект, 2015.

Глава 6. Основы семейного права РФ

6.1. Предмет, метод, принципы и источники семейного права

К *предмету регулирования семейного права* относят личные неимущественные и имущественные общественные отношения, возникающие из брака, кровного родства, принятия детей на воспитание в семью, а именно:

- ✓ порядок и условия вступления в брак, прекращение брака и признание его недействительным;

- ✓ личные неимущественные и имущественные отношения между супругами;

- ✓ правоотношения между детьми и родителями, а также между родителями по поводу выполнения родительских обязанностей в отношении детей;

- ✓ личные неимущественные и имущественные отношения между другими членами семьи;

- ✓ порядок устройства в семью детей, оставшихся без попечения родителей.

Конечно, не все отношения, возникающие в процессе семейной жизни, регулируются семейным правом. Личные отношения членов семьи большей частью вообще не подчинены нормам права, например привязанность, любовь, супружеская верность и пр.

Регулируя личные неимущественные и имущественные общественные отношения, семейное право находится в значительной связи с гражданским правом, что отражается в сходстве методов регулирования. Так, **метод правового регулирования в семейном праве** характеризуется равенством субъектов права, сочетанием императивных и диспозитивных методов регулирования. Однако семейные правоотношения отличаются определенной спецификой: права и обязанности членов семьи носят личный и неотчуждаемый характер; интересы семьи и ее несовершеннолетних и нетрудоспособных членов играют ведущую роль при реализации прав и обязанностей участников семейных отношений. Кроме того, семейные отношения носят бессрочный характер, что не характерно для гражданско-правовых отношений, а роль договора в семейных отношениях достаточно ограничена. Эти и другие отличия между отраслями позволяют сделать вывод, что хотя семейное право изначально развивалось в тесной связи с гражданским правом и

фактически выделилось из него, в настоящее время представляет самостоятельную отрасль права.

Современный семейный кодекс не содержит определения семьи, однако к субъектам семейных правоотношений относятся только физические лица – члены семьи, которые могут быть не обязательно родственниками, т. е. состоять в кровном родстве.

Правовое регулирование семейных правоотношений базируется на основных **принципах семейного права**, закрепленных в ст. 1 Семейного Кодекса РФ:

- ✓ признание брака, заключенного исключительно в органах записи актов гражданского состояния (ЗАГС);
- ✓ добровольность брачного союза мужчины и женщины;
- ✓ равенство супругов в решении семейных вопросов;
- ✓ разрешение внутрисемейных вопросов по взаимному согласию;
- ✓ приоритет семейного воспитания детей, а также вообще приоритетная защита прав и интересов ребенка;
- ✓ приоритетная защита прав и интересов нетрудоспособных членов семьи.

Основным источником семейного права является Семейный кодекс РФ от 29.12.1995 № 223-ФЗ (СК РФ), нормы которого устанавливают правовое понятие брака, регулируют права и обязанности супругов, родителей и детей, регламентируют процесс воспитания детей, оставшихся без попечения родителей и т. д.

Регулирование семейных отношений относится к совместной компетенции Российской Федерации и ее субъектов, что означает, что помимо основного законодательного акта федерального уровня, регулирующего семейные отношения, Семейного кодекса РФ, регулирование семейных правоотношений осуществляется и законами субъектов РФ. Например, вопрос о минимальном возрасте вступления в брак регулируется региональным законодательством. Законы субъектов РФ в сфере семейного права регулируют отношения при условии прямого упоминания об этом в СК РФ, а также по вопросам, не урегулированным в СК РФ. Все региональное семейное законодательство, естественно, не может противоречить федеральному законодательству, включая СК РФ.

Согласно установленному в Конституции РФ принципу приоритета международного права, российское семейное право соотносится с такими актами международного права, ратифицированными СССР и РФ, как Всеобщая декларация прав человека, Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах, Конвенция о ликвидации всех форм

дискриминации в отношении женщин, Конвенция о правах ребенка, Конвенция стран – участниц СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам и проч.

6.2. Правовая характеристика брака

В то время как социальное понятие брака трактуется достаточно широко, **брак** в юридическом понимании определяется как **добровольный союз мужчины и женщины, зарегистрированный в органах записи актов гражданского состояния, направленный на создание семьи и порождающий взаимные личные неимущественные и имущественные права и обязанности**. Это означает, что только отвечающее данным признакам сожительство людей может порождать юридические последствия. Иные формы сожительства (церковный брак или так называемый «гражданский брак») юридических последствий в рамках семейного права не порождают. Таким образом, заключение брака в органах ЗАГС – единственная форма признания брака действительным. Однако, законодательство предусматривает исключение: акты гражданского состояния, совершенные по религиозным обрядам до образования или восстановления органов записи актов гражданского состояния, например на оккупированных территориях периода Великой Отечественной войны, приравниваются к актам гражданского состояния и не требуют последующей государственной регистрации.

К условиям заключения брака относят:

- ✓ взаимное добровольное согласие мужчины и женщины, которое свободно выражается при вступлении в брак;
- ✓ достижение будущими супругами брачного возраста (общий брачный возраст на территории РФ – 18 лет);
- ✓ отсутствие ранее зарегистрированного брака у лиц, желающих вступить в брак;
- ✓ отсутствие близкого родства между будущими супругами (по прямой нисходящей и восходящей линии, полнородные и неполнородные братья и сестры) или отношений, связывающих усыновленного и усыновителя;
- ✓ отсутствие признания судом недееспособности лица вследствие психического расстройства.

Нарушение этих условий означает наличие соответствующих оснований признания брака **недействительным**. К таким основаниям можно добавить брак с лицом, скрывшим наличие у него ВИЧ-инфекции или венерического заболевания, а также

фиктивный брак. Под фиктивным браком понимают брак, заключенный только формально, без намерения создания семьи, например для получения гражданства. Брак может быть признан недействительным только в суде.

Круг лиц, имеющих право требовать признание брака недействительным, включает:

- ✓ одного из супругов;
- ✓ родителей несовершеннолетнего супруга, лиц, их заменяющих, органа опеки и попечительства;
- ✓ прокурора.

Брак признается недействительным со дня его заключения. Следовательно, к последствиям признания брака недействительным относятся аннулирование прав и обязанностей супругов, изменение правового режима совместно нажитой собственности на общий долевой, утрата права на алименты и т. д.

От признания брака недействительным следует отличать процесс **прекращения брака**, под которым понимают прекращение правоотношений между супругами, возникших из законного брака. Юридическими фактами, с наступлением которых законодательство связывает понятие прекращения брака, являются:

- ✓ смерть одного из супругов;
- ✓ объявление в судебном порядке супруга умершим;
- ✓ расторжение брака по заявлению одного или обоих супругов, а также по заявлению опекуна супруга, признанного судом недееспособным (в бытовом обиходе называемое «разводом»).

Брак, прекращенный на основании объявления судом одного из супругов умершим или признания безвестно отсутствующим, может быть восстановлен в органах ЗАГС в случае явки супруга и подачи совместного заявления супругов. Препятствием к восстановлению такого брака является вступление другого супруга в новый брак.

В отношении расторжения брака предусмотрено одно существенное ограничение: муж не имеет права без согласия жены возбуждать дело о расторжении брака во время беременности жены и в течение года после рождения ребенка.

Брак может быть расторгнут в административном порядке (в органах записи актов гражданского состояния) или в судебном порядке. **Административный порядок расторжения брака** подразумевает расторжение брака в органах ЗАГС в случае, если у супругов нет несовершеннолетних детей и оба супруга согласны на расторжение брака. Основанием для расторжения брака

является совместное заявление супругов. Если один из супругов признан безвестно отсутствующим или недееспособным, а также если один из супругов осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок свыше трех лет, расторжение брака происходит по заявлению одного из супругов.

Судебный порядок расторжения брака применяется при наличии споров по поводу имущества, алиментного содержания, при наличии несовершеннолетних детей. В случае, если один из супругов не высказывает явных возражений, но уклоняется от расторжения брака в органе записи актов гражданского состояния, например не является для государственной регистрации расторжения брака, расторжение брака производится в судебном порядке.

Расторжение брака влечет прекращение личных неимущественных и имущественных отношений супругов. Так, в суде может быть решен вопрос о разделе совместного имущества супругов, тогда как имущество, на которое не распространяется режим совместного имущества, разделу не подлежит. При разделе общего имущества супругов суд по требованию супругов определяет, какое имущество подлежит передаче каждому из супругов. В случае, если одному из супругов передается имущество, стоимость которого превышает причитающуюся ему долю, другому супругу может быть присуждена соответствующая денежная или иная компенсация.

Судебная процедура расторжения брака при наличии общих несовершеннолетних детей направлена на соблюдение прав несовершеннолетних членов семьи. Супруги могут предварительно договориться о вопросах воспитания и содержания детей и представить на рассмотрение суда соглашение. В противном случае суд обязан определить, с кем из родителей будут проживать несовершеннолетние дети после развода и с кого из родителей и в каких размерах взыскиваются алименты на содержание детей.

6.3. Права и обязанности супругов. Правовой режим имущества супругов

Заключение брака порождает как личные неимущественные, так и имущественные права и обязанности супругов.

Статьи главы 6 СК РФ устанавливают следующие **личные неимущественные права** каждого из супругов, которые следуют из принципов семейного права (принцип равенства супругов в решении семейных вопросов, принцип разрешения внутрисемейных вопросов по взаимному согласию и проч.):

- ✓ право на свободный выбор рода занятий, профессии;
- ✓ право на свободный выбор мест пребывания и жительства;
- ✓ право на равное участие в решении вопросов материнства, отцовства, воспитания, образования детей, других важных семейных вопросах;

- ✓ право выбора фамилии при заключении брака (фамилии другого супруга, добрачной фамилии, двойной фамилии).

К личным неимущественным обязанностям супругов относят:

- ✓ соблюдение взаимоуважения и взаимопомощи в семейной жизни;

- ✓ содействие благополучию и укреплению семьи;

- ✓ забота о благосостоянии и развитии детей.

Имущественные права супругов регулируются российским законодательством или брачным договором. Ключевым понятием при определении правового режима имущества супругов является **совместная собственность супругов**, т. е. нажитое ими после заключения брака имущество независимо от того, кто из супругов приобрел данное имущество или кем внесены денежные средства на его приобретение. Право на общее имущество супругов принадлежит также и тому супругу, который в период брака вел домашнее хозяйство, ухаживал за детьми и не имел самостоятельного дохода. Совместной собственностью признается и имущество, приобретенное одним из супругов до брака, если второй супруг во время брака произвел вложения в данное имущество, значительно увеличивающие стоимость имущества. К совместной собственности не относятся:

- ✓ имущество, принадлежащее каждому супругу до вступления в брак;

- ✓ имущество, полученное в дар или в наследство;

- ✓ вещи индивидуального пользования (даже приобретенные в период брака за счет общих средств супругов) за исключением предметов роскоши;

- ✓ исключительное право на результат интеллектуальной деятельности одного из супругов.

Правовой режим имущества супругов играет важнейшую роль при разделе имущества в период брака, после его расторжения, в случае заявления кредитором требования о разделе общего имущества супругов. Разделу не подлежат вещи, приобретенные исключительно для удовлетворения потребностей несовершеннолетних детей.

При наличии споров о долях супругов при разделе имущества суд исходит из общего правила о равных долях супругов, если иное не предусмотрено брачным договором. Однако, решением суда доли бывших супругов при разделе имущества могут быть

изменены по следующим соображениям:

- ✓ соблюдение интересов несовершеннолетних детей;
- ✓ удовлетворение интереса одного из супругов, если другой супруг не получал доходы по неуважительным причинам, но расходовал общее имущество супругов в ущерб интересам семьи и т. д.

Что касается общих долгов супругов, то они распределяются поровну или согласно решению суда – пропорционально присужденным супругам долям имущества при его разделе.

Как до заключения брака, так и после заключения брака супруги или лица, собирающиеся вступить в брак, могут заключить соглашение, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке, а также в случае его расторжения. Данное соглашение оформляется письменно и подлежит нотариальному удостоверению.

Основная цель **брачного договора** – изменить установленный законом режим совместной собственности, установить режим совместной, долевой или раздельной собственности на все имущество супругов, на его отдельные виды или на имущество каждого из супругов. Также супруги вправе определить в брачном договоре свои права и обязанности по взаимному содержанию, способы участия в доходах друг друга, порядок несения каждым из них семейных расходов и т. д.

Брачный договор не может ограничить права и свободы супругов: невозможно ограничить право супругов на обращение в суд за защитой своих прав, регулировать права и обязанности супругов в отношении детей и т. д. Брачное соглашение вообще не может содержать положений, ставящих одного из супругов в крайне неблагоприятное положение или противоречащих основным началам семейного законодательства.

6.4. Права и обязанности родителей, детей и других членов семьи

Семейное законодательство устанавливает следующие права несовершеннолетних детей:

- ✓ право ребенка жить и воспитываться в семье, т. е. право знать своих родителей, получать от них заботу, совместно с ними проживать;

- ✓ право ребенка на общение с родителями и другими родственниками, т. е. в случае раздельного проживания родителей ребенка, его родственников, ребенок имеет право на общение с каждым из них;

- ✓ право ребенка за защиту своих прав и законных интересов,

которое осуществляется родителями, лицами, их заменяющими, а в случаях, предусмотренных законом, органом опеки и попечительства, прокурором и судом;

- ✓ право ребенка выражать свое мнение при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы, а также быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства;

- ✓ право ребенка на имя, отчество и фамилию, которые даются по согласию родителей (отчество – по имени отца), но могут быть изменены по достижении 14 лет;

- ✓ право на получение содержания от своих родителей и других членов семьи;

- ✓ право собственности на доходы, полученные ребенком, имущество, полученное им в дар или в порядке наследования, а также на любое другое имущество, приобретенное на средства ребенка, однако, ребенок не имеет права собственности на имущество родителей.

Указанные права ребенка порождают соответствующие **права и обязанности родителей**:

- ✓ преимущественное право и обязанность воспитания детей;

- ✓ обязанность обеспечить получение детьми общего образования;

- ✓ право выбора образовательного учреждения, формы получения детьми образования с учетом мнения детей до получения ими основного общего образования;

- ✓ обязанности по защите прав и интересов детей.

Учитывая важность интересов детей и их защиту со стороны государства, СК РФ отдельно указывает, что родительские права не могут осуществляться в противоречии с интересами детей, которые, по своей сути, и являются предметом основной заботы родителей. Ущерб правам и интересам детей, нанесенный родителями, является основанием для наступления ответственности.

Семейное право предусматривает санкцию по отношению к родителям в виде лишения родительских прав в случае, если они:

- ✓ уклоняются от выполнения обязанностей родителей;

- ✓ отказываются без уважительных причин взять своего ребенка из родильного дома (отделения) либо из иной медицинской организации, воспитательного учреждения, учреждения социальной защиты населения или из аналогичных организаций;

- ✓ злоупотребляют своими родительскими правами;

- ✓ жестоко обращаются с детьми, в том числе осуществляют физическое или психическое насилие над ними, покушаются на

их половую неприкосновенность;

✓ являются больными хроническим алкоголизмом или наркоманией;

✓ совершили умышленное преступление против жизни или здоровья своих детей либо против жизни или здоровья супруга.

Процедура лишения родительских прав осуществляется в суде по заявлению одного из родителей или лиц, их заменяющих, заявлению прокурора, органов опеки и попечительства, комиссий по делам несовершеннолетних, организаций для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, и других. Родители, лишённые родительских прав, теряют все права, основанные на факте родства с ребёнком, в том числе право на получение от него содержания, право на льготы и государственные пособия, но не освобождаются от обязанности содержать ребенка.

6.5. Алиментные отношения членов семьи

Алименты – средства в натуральной или денежной форме, добровольно или по решению суда предоставляемые членом семьи для содержания другого члена семьи. Субъектами алиментных обязательств могут являться супруги, родители, другие родственники. Так, родители самостоятельно принимают решение о материальной помощи трудоспособным совершеннолетним детям, но содержание несовершеннолетних детей – их прямая обязанность, следовательно, если родители не предоставляют содержание своим несовершеннолетним детям, средства на содержание несовершеннолетних детей взыскиваются с родителей в судебном порядке (ст. 8 °СК РФ).

Алиментные обязанности могут быть оформлены в виде нотариально удостоверенного соглашения об уплате алиментов. В отсутствие соглашения заинтересованная в получении алиментов сторона имеет право на судебный иск. Суд вправе установить следующий размер ежемесячных алиментов на содержание несовершеннолетних детей: одна четверть заработка и (или) иного дохода родителей на одного ребенка, одна треть на двух детей, половина – на трех и более. Алименты выплачиваются как несовершеннолетним детям, так и нетрудоспособным совершеннолетним детям, нуждающимся в помощи. Если размер алиментов на несовершеннолетних детей установлен соглашением, то он не может быть ниже размера алиментов, которые они могли бы получить согласно судебному решению.

С другой стороны, трудоспособные совершеннолетние дети обязаны содержать своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей и заботиться о них. Размер алиментов в

каждом случае суд определяет исходя из материального и семейного положения родителей и детей и других заслуживающих внимания интересов сторон. Однако суд может освободить детей от обязанности по содержанию своих нетрудоспособных и нуждающихся в помощи родителей, если родители в свое время уклонялись от выполнения родительских обязанностей или были лишены родительских прав.

Дети и родители являются не единственными участниками алиментных отношений. Другими участниками алиментных отношений могут выступать настоящие и бывшие супруги. В случае, если один из супругов **в период брака** отказывается от оказания поддержки другому, **право требования предоставления алиментов в суде имеют:**

- ✓ нетрудоспособный нуждающийся супруг;
- ✓ жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка;
- ✓ нуждающийся супруг, осуществляющий уход за общим ребен-ком-инвалидом.

В случае **расторжения брака** право требовать алименты имеют:

- ✓ бывшая супруга в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка;
- ✓ нуждающийся бывший супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом;
- ✓ нетрудоспособный нуждающийся бывший супруг, ставший нетрудоспособным как до расторжения брака, так и в период одного года с момента расторжения брака;
- ✓ нуждающийся супруг пенсионного возраста, если супруги состояли в браке длительное время.

Также как и в случае освобождения от обязанности выплачивать алименты для детей, законодательство предусматривает **освобождение супруга от обязанности по содержанию другого супруга в следующих случаях:**

- ✓ если нетрудоспособность нуждающегося супруга наступила в результате злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами;
- ✓ непродолжительность брака;
- ✓ недостойное поведение в семье нуждающегося супруга.

Согласно СК РФ круг субъектов алиментных обязательств значительно шире рассмотренных вариантов – ими могут выступать братья и сестры, дедушки и бабушки, внуки, воспитанники, пасынки и падчерицы.

6.6. Формы воспитания детей, оставшихся без

Одной из составляющих социальной функции государства является защита прав и интересов детей-сирот и детей с живыми родителями, но оставшихся без их попечения в различных случаях, например при лишении или ограничении их родительских прав, признании родителей недееспособными и т. д. Государственными органами, осуществляющими защиту прав и интересов детей, оказавшихся в подобных ситуациях, являются **органы опеки и попечительства**, деятельность которых сводится к следующим направлениям:

- ✓ выявление детей, оставшихся без попечения родителей;
- ✓ учет таких детей;
- ✓ обеспечение защиты прав и интересов детей до решения вопроса об их устройстве;
- ✓ выбор формы устройства детей;
- ✓ последующий контроль за условиями их содержания, воспитания и образования.

Российское законодательство предусматривает следующие **формы устройства детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей**:

- ✓ передача в семью на воспитание (усыновление или удочерение), которая является приоритетной формой устройства детей;
- ✓ передача под опеку (в возрасте до 14 лет) или попечительство (в возрасте от 14 до 18 лет);
- ✓ передача в приемную семью;
- ✓ передача в патронатную семью (если такая форма устройства предусмотрена региональным законодательством);
- ✓ передача в организации для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей (до их устройства на воспитание в семью).

Из всех перечисленных форм устройства ребенка наиболее соответствующей поставленным задачам является **усыновление** (удочерение), которое порождает следующие правовые последствия:

- ✓ права и обязанности усыновленных и их потомков, усыновителей и их родственников приравниваются к правам и обязанностям родственников по происхождению;
- ✓ усыновленные дети утрачивают права и обязанности по отношению к своим родителям и родственникам (за исключением ряда случаев, например усыновления одним лицом и т. д.).

Учитывая важность решаемого вопроса, усыновление производится только в судебном порядке по заявлению лица,

желающего усыновить ребенка, с обязательным участием самих усыновителей, органов опеки и попечительства, а также прокурора. Кроме того, сама процедура усыновления имеет ряд особенностей: при усыновлении ребенка необходимо согласие его родителей (за исключением некоторых случаев), а если ребенок старше десяти лет, то и его согласие. Согласно ст. 127 СК РФ из **круга потенциальных усыновителей исключены:**

- ✓ недееспособные или ограниченно дееспособные лица;
- ✓ лица, лишенные родительских прав или ограниченные в родительских правах;
- ✓ бывшие усыновители, если усыновление отменено судом по их вине;
- ✓ лица с установленными заболеваниями, указанными в соответствующем списке, принятом Правительством РФ;
- ✓ лица, не имеющие дохода, обеспечивающего усыновляемому ребенку прожиточный минимум;
- лица без постоянного места жительства;
- ✓ лица, имеющие или имевшие судимость, подвергающиеся или подвергавшиеся уголовному преследованию за преступления против жизни и здоровья, свободы, чести и достоинства личности, половой неприкосновенности и половой свободы личности, против семьи и несовершеннолетних, здоровья населения и общественной нравственности, а также против общественной безопасности;
- ✓ лица, имеющие неснятую или непогашенную судимость за тяжкие или особо тяжкие преступления;
- ✓ лица, состоящие в союзе, заключенном между лицами одного пола.

Опека и попечительство детей регулируется не только семейным правом, но и гражданским правом, согласно нормам которых ребенок, находящийся под опекой или попечительством, частично сохраняет правовую связь с кровными родителями (право на алименты, наследство и проч.). Основными обязанностями опекунов и попечителей являются содержание, воспитание, образование ребенка, защита его прав и интересов.

Опека и попечительство может осуществляться в форме так называемой приемной семьи, когда орган опеки и попечительства заключает с семьей или отдельным лицом договор о приемной семье. Приемные родители по отношению к принятому на воспитание ребенку осуществляют права и исполняют обязанности опекуна или попечителя и несут ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение возложенных на них обязанностей. Договор о приемной семье содержит сведения о сроке действия, правах и обязанностях приемных родителей и

органа опеки и попечительства, размере вознаграждения, причитающегося приемным родителям, размере денежных средств на содержание ребенка, социальной поддержке семьи. Также как и в случае опеки и попечительства, принятие ребенка в приемную семью не порождает алиментных и наследственных правоотношений между ребенком и приемными родителями.

Список рекомендуемой литературы

1. Семейное право: учебник / С.В. Агапов. М.: Юрайт, 2015.
2. Семейное право: учебник / С.П. Гришаев. М.: Проспект, 2015
3. Семейное право. Практикум. Кейсы: учебное пособие / О.Ю. Ильина М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2014.
4. Семейное право в схемах: учебное пособие / И.Л. Батманов М.: Проспект Москва, 2014.

Глава 7. Основы трудового права РФ

7.1. Предмет, метод, принципы и источники трудового права

Трудовое право регулирует общественные отношения, возникающие в сфере наемного труда. Трудовые отношения охватывают отношения, основанные на взаимном соглашении между работником и работодателем о личном выполнении работником за плату трудовой функции, подчинении работника правилам внутреннего трудового распорядка при обеспечении работодателем условий труда, предусмотренных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, трудовым договором. В целом можно выделить следующие сферы общественных отношений, которые относят к предмету правового регулирования трудового права:

- ✓ трудовые отношения работника и работодателя в связи с выполнением работником его трудовой функции;
- ✓ отношения в области управления и организации труда;
- ✓ отношения, связанные с трудоустройством и обеспечением занятости;
- ✓ отношения в сфере социального партнерства;
- ✓ отношения в сфере профессионального роста работника (повышение квалификации, переквалификация и т. д.);
- ✓ государственный контроль и надзор в области труда.

Таким образом, основные участники трудовых отношений – работник и работодатель. Однако, трудовое право обеспечивает соблюдение государственных интересов в области социального партнерства, трудовых прав граждан, закрепленных в Конституции РФ. Поэтому к числу участников трудовых отношений можно отнести и государство в лице уполномоченных органов государственной власти.

Принимая метод трудового права как совокупность приемов и способов правового регулирования трудовых отношений, можно охарактеризовать его специфическим сочетанием императивных и диспозитивных начал (со значительным преобладанием последних). В регулировании трудовых отношений активно используются локальный (в рамках предприятия) и договорной способы.

К основным *принципам трудового права* относятся:

✓ свобода труда, т. е. каждый свободно выбирает профессию и род деятельности, распоряжается своими способностями к труду;

✓ запрещение принудительного труда и дискриминации в сфере труда;

✓ защита от безработицы со стороны государства и содействие в трудоустройстве;

✓ обеспечение права каждого работника на справедливые условия труда, в том числе на условия труда, отвечающие требованиям безопасности и гигиены, права на отдых, включая ограничение рабочего времени, предоставление ежедневного отдыха, выходных и нерабочих праздничных дней, оплачиваемого ежегодного отпуска;

✓ обеспечение права каждого работника на своевременную и в полном размере выплату справедливой заработной платы, обеспечивающей достойное человека существование для него самого и его семьи, не ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда;

✓ обеспечение равенства возможностей работников без всякой дискриминации на продвижение по работе с учетом производительности труда, квалификации и стажа работы по специальности, а также на подготовку и дополнительное профессиональное образование;

✓ обеспечение права работников и работодателей на объединение для защиты своих прав и интересов, включая право работников создавать профессиональные союзы и вступать в них;

✓ обеспечение права работников на участие в управлении организацией в предусмотренных законом формах;

✓ сочетание государственного и договорного регулирования трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений;

✓ обязательность возмещения вреда, причиненного работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей;

✓ установление государственных гарантий по обеспечению прав работников и работодателей, осуществление государственного контроля (надзора) за их соблюдением;

✓ обеспечение права каждого на защиту государством его трудовых прав и свобод, включая судебную защиту;

✓ обеспечение права на обязательное социальное страхование работников.

Регулирование трудовых отношений осуществляется **источниками трудового права**: Конституцией РФ, Трудовым Кодексом РФ от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ТК РФ), нормативными актами субъектов РФ, подзаконными актами, содержащими

нормы трудового законодательства, правовыми актами органов местного самоуправления, коллективными договорами, соглашениями и локальными нормативными актами, содержащими нормы трудового права.

Трудовое право не регулирует исполнение служебных обязанностей военнослужащими, деятельность членов совета директоров, гражданско-правовые договорные отношения в области выполнения работ и услуг.

7.2. Понятие и условия трудового договора

Важнейшую роль в построении социального партнерства играет **коллективный договор**, т. е. правовой акт, регулирующий социально-трудовые отношения в организации или у индивидуального предпринимателя и заключаемый работниками и работодателем в лице их представителей.

Коллективный договор регулирует обязательства работников и работодателя по следующим аспектам трудовой деятельности:

- ✓ формы, системы и размеры оплаты труда, а также выплата пособий и компенсаций;
- ✓ механизм индексирования оплаты труда с учетом роста цен, уровня инфляции, выполнения показателей, определенных коллективным договором;
- ✓ рабочее время и время отдыха, включая вопросы предоставления и продолжительности отпусков;
- ✓ экологическая безопасность и охрана здоровья работников на производстве;
- ✓ оздоровление и отдых работников и членов их семей;
- ✓ частичная или полная оплата питания работников;
- ✓ отказ от забастовок при выполнении соответствующих условий коллективного договора и проч.

Учитывая возможные изменения социальных условий, ТК РФ ограничивает срок действия коллективного договора тремя годами.

Таким образом, коллективный договор играет роль базиса для построения индивидуальных трудовых отношений конкретных работников с работодателем, которые закрепляются в форме **индивидуального трудового договора**.

Согласно ст. 56 ТК РФ, **трудоустройство** – соглашение между работодателем и работником, в соответствии с которым работодатель обязуется предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить условия труда, предусмотренные трудовым законодательством и иными нормативно-правовыми актами, содержащими нормы трудового

права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами и данным соглашением, своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату, а работник обязуется лично выполнять определенную этим соглашением трудовую функцию, соблюдать правила внутреннего трудового распорядка, действующие у данного работодателя.

Как основной документ, регулирующий отношения между работником и работодателем, трудовой договор кроме информации о заключающих его сторонах обязательно должен содержать следующие условия:

- ✓ место и условия работы;
- ✓ трудовая функция работника;
- ✓ дата начала работы;
- ✓ условия оплаты труда, включая размер тарифной ставки, оклада, надбавок, поощрительных выплат;
- ✓ режим рабочего времени и времени отдыха;
- ✓ гарантии и компенсации за работу с вредными и опасными условиями труда;
- ✓ условие об обязательном социальном страховании работника.

Кроме указанных обязательных условий трудовой договор может предусматривать и дополнительные условия, например об испытательном сроке, о неразглашении работником государственной или служебной тайны и т. д.

Трудовой договор считается срочным, если он заключен на определенный срок (не более пяти лет). Возможно заключение и бессрочного трудового договора.

По общему правилу трудовой договор возможно заключать с работником, которому уже исполнилось шестнадцать лет. Труд несовершеннолетних работников характеризуется облегчением режима труда.

Трудовая деятельность возможна и для лиц, не достигших шестнадцати лет: с пятнадцати лет – в случае получения общего образования; с четырнадцати лет – для выполнения в свободное от получения образования время легкого труда; до четырнадцати лет – в организациях кинематографии, театрах, театральных и концертных организациях, цирках, с согласия одного из родителей и разрешения органа опеки и попечительства.

Действие трудового договора может быть прекращено по следующим основаниям:

- ✓ соглашение сторон (в любое время действия трудового договора);
- ✓ истечение срока трудового договора (иначе, продолжение фактических трудовых отношений и отсутствие требования их

прекращения будет означать, что данные отношения продолжаются бессрочно);

✓ расторжение трудового договора по инициативе работника (так называемое «по собственному желанию», когда работник имеет право расторгнуть трудовой договор, предупредив об этом работодателя в письменной форме не позднее чем за две недели);

✓ расторжение трудового договора по инициативе работодателя как по вине работника (в случае прогула, появления работника на работе в состоянии алкогольного или наркотического опьянения и др.), так и без его вины (в случае ликвидации организации, сокращения штата работников и др.);

✓ перевод работника по его просьбе или с его согласия на работу к другому работодателю или переход на выборную работу;

✓ отказ работника от продолжения работы в связи со сменой собственника имущества организации;

✓ отказ работника от продолжения работы в связи с изменением определенных сторонами условий трудового договора;

✓ отказ работника от перевода на другую работу, необходимого ему в соответствии с медицинским заключением, либо отсутствие у работодателя соответствующей работы;

✓ отказ работника от перевода на работу в другую местность вместе с работодателем;

✓ обстоятельства, не зависящие от воли сторон (призыв работника на военную службу, неизбрание на должность, наступление чрезвычайных обстоятельств, препятствующих продолжению трудовых отношений и т. д.)

7.3. Правовое регулирование рабочего времени и времени отдыха

Помимо непосредственного выполнения трудовой функции к обязанностям работника относится соблюдение дисциплины труда, т. е. подчинение правилам поведения, определенным в соответствии с законодательством, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, трудовым договором. Условия для подобного правомерного поведения работника обязан создать работодатель.

Трудовой коллектив каждого предприятия ориентируется на особый локальный акт – правила внутреннего трудового распорядка, который прилагается к коллективному договору. Правила внутреннего трудового распорядка регламентируют порядок приема и увольнения работников, основные права, обязанности и ответственность сторон трудового договора, режим

работы, время отдыха, применяемые к работникам меры поощрения и взыскания, а также иные вопросы регулирования трудовых отношений на конкретном предприятии.

Одной из принципиальных задач в организации труда на предприятии, имеющей социальное и экономическое значение, является определение **рабочего времени**, в течение которого работник в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка и условиями трудового договора должен исполнять свои трудовые обязанности. Согласно ст. 91 ТК РФ продолжительность рабочего времени ограничена 40 часами в неделю, т. е. нормальной продолжительностью рабочего времени, которые распределяются в зависимости от шести- или пятидневной рабочей недели.

Однако трудовое законодательство обязует работодателя установить **сокращенную продолжительность рабочего времени** для следующих категорий работников:

- ✓ несовершеннолетние работники;
- ✓ работники-инвалиды;
- ✓ работников, трудящихся во вредных и опасных условиях труда;

От сокращенного рабочего времени следует отличать **неполное рабочее время**, которое устанавливается по соглашению между работником и работодателем. ТК РФ обязует работодателя установить неполный рабочий день или неделю по просьбе беременной женщины, одного из родителей ребенка в возрасте до четырнадцати лет или ребенка-инвалида, по причине необходимости ухода за больным членом семьи. Однако, в отличие от сокращенного рабочего времени, при работе на условиях неполного рабочего дня оплата труда работника пропорционально снижается.

Все категории работников имеют право на сокращенный на один час рабочий день накануне нерабочих праздничных и выходных дней.

Безусловно, характер деятельности предприятия может требовать от работников выполнения трудовой функции в ночное время или с превышением нормальной продолжительности рабочего времени. Права работника на справедливые условия труда в таких случаях должны быть соблюдены. Так, продолжительность работы в ночное время сокращается на один час, к работе в ночное время не допускаются некоторые категории работников, например беременные женщины и несовершеннолетние работники.

Превышение нормальной продолжительности рабочего времени возможно в случае сверхурочной работы, эпизодически

выполняемой работником по инициативе работодателя за пределами установленной для работника продолжительности рабочего времени, или в случае работы на условиях ненормированного рабочего дня.

Работодатель может привлекать работника к сверхурочной работе как с его согласия (при необходимости закончить работу, при неявке сменяющего работника в условиях непрерываемых работ и т. д.), так и без его согласия (при производстве работ, необходимых для предотвращения катастрофы, при производстве работ, необходимость которых обусловлена введением чрезвычайного или военного положения и т. д.). Сверхурочная работа не может осуществляться дольше, чем 4 часа в течение двух дней подряд и 120 часов в год.

Другой режим, который подразумевает возможность превышения нормальной продолжительности рабочего времени, связан с работой на условиях ненормированного рабочего дня, в соответствии с которым отдельные работники могут по распоряжению работодателя при необходимости эпизодически привлекаться к выполнению своих трудовых функций за пределами установленной для них продолжительности рабочего времени. Речь идет прежде всего о работниках сферы управления, администрации, специфических форм труда (агенты, консультанты и проч.).

Трудовое законодательство гарантирует право работников на отдых, регламентируя время отдыха, в течение которого работник свободен от исполнения трудовых обязанностей и которое он может использовать по своему усмотрению. **К времени отдыха относятся:** перерывы в течение рабочего дня (не менее 30 минут в день), ежедневный отдых, выходные дни (еженедельный непрерывный отдых, который не может быть менее 42 часов), нерабочие праздничные дни, отпуск.

Ежегодные отпуска предоставляются работникам с сохранением места работы и среднего заработка, на условиях оплаты времени отдыха. Статья 115 ТК РФ устанавливает продолжительность ежегодного оплачиваемого отпуска – 28 календарных дней. Однако работодатель может предоставить и дополнительный оплачиваемый отпуск работникам, занятым на работах с вредными или опасными условиями труда, или в связи с производственными и финансовыми возможностями.

Право на первый оплачиваемый отпуск работник имеет уже после шести месяцев работы на предприятии, за исключением таких категорий работников, как беременные женщины, несовершеннолетние и др., для которых оплачиваемый отпуск может быть предоставлен и до наступления этого срока.

Наличие оплачиваемого ежегодного отпуска не означает, что работник по уважительным причинам не может претендовать на дополнительный отпуск без сохранения заработной платы, отказ от предоставления которого со стороны работодателя для некоторых категорий работников неправомерен.

7.4. Правовое регулирование оплаты труда

Труд работника оплачиваем, т. е. выполняется на условиях материального вознаграждения, величина которого устанавливается трудовым договором и зависит от следующих параметров:

- ✓ квалификация работника;
- ✓ сложность, количество, качество и условия выполняемой работы;
- ✓ возможные компенсационные выплаты, т. е. доплаты и надбавки за работу в сложных условиях;
- ✓ стимулирующие выплаты, т. е. премии, доплаты, надбавки и вознаграждения поощрительного характера.

Оплата труда является важнейшим фактором экономического и социального развития региона и страны в целом. Минимальный размер оплаты труда гарантирован государством, устанавливается на всей территории страны, регулярно индексируется и не может быть ниже величины прожиточного минимума трудоспособного населения. Другими закрепленными в ТК РФ государственными гарантиями социально справедливой оплаты труда являются: меры, обеспечивающие повышение уровня реального содержания заработной платы; ограничение работодателя в праве удержания заработной платы; ограничение оплаты труда в натуральной форме; государственный надзор и контроль за полной и своевременной выплатой заработной платы и т. д.

Статья 136 ТК РФ регламентирует выплату заработной платы. При выплате заработной платы работодатель обязан известить в письменной форме (в виде расчетного листа) каждого работника не только об итоговой сумме выплаты, но и о структуре заработной платы, о размерах ее составных частей, о размерах и обоснованиях произведенных удержаний. Оплата труда не может быть осуществлена в виде купонов, долговых расписок и проч. Основной формой выплаты заработной платы является национальная валюта, однако, оплата труда частично (до 20 %) может осуществляться и в неденежной форме. Заработная плата выплачивается не реже, чем каждые полмесяца. День выплаты заработной платы устанавливается правилами внутреннего

трудового распорядка, коллективным договором, трудовым договором. Если этот день приходится на выходные или праздничные дни, заработная плата выдается накануне. Оплата отпуска производится не позднее, чем за три дня до начала отпуска.

Предприятия сами определяют системы оплаты труда для разных категорий работников. Обычно выделяют два метода исчисления заработной платы: повременные и сдельные системы оплаты труда. В каждой из систем могут быть заложены механизмы денежной стимуляции работника: помимо простой повременной и прямой сдельной систем оплаты труда применяются повременно-премиальная, сдельно-премиальная, сдельно-прогрессивная системы оплаты труда.

Кроме того, ТК РФ вводит понятие тарифных систем оплаты труда, т. е. систем оплаты труда, основанных на тарифной системе дифференциации заработной платы работников различных категорий. Основанием тарифной системы предприятия служит тарифная сетка – совокупность тарифных разрядов работ (профессий, должностей), определенных в зависимости от сложности работ и требований к квалификации работников с помощью тарифных коэффициентов.

7.5. Дисциплинарная и материальная ответственность

Трудовое законодательство выделяет два вида ответственности: дисциплинарную и материальную.

Дисциплинарная ответственность устанавливается за совершение дисциплинарного проступка, т. е. неисполнение или ненадлежащее исполнение работником по его вине возложенных на него трудовых обязанностей. Работодатель имеет право на применение следующих санкций в отношении совершившего дисциплинарный проступок работника:

- ✓ замечание;
- ✓ выговор;
- ✓ увольнение по соответствующим основаниям.

Увольнение применяется в качестве санкции за такие проступки, как однократное грубое нарушение работником трудовых обязанностей, к которому относится прогул, появление работника на работе в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения, совершение по месту работы хищения (в том числе мелкого) чужого имущества и проч. Увольнение руководителя организации (филиала, представительства), его заместителей и главного бухгалтера применяется в случае принятия ими необоснованного решения,

повлекшего за собой ущерб имуществу организации.

Применению дисциплинарного взыскания должно предшествовать требование работнику предоставить письменное объяснение. Срок давности применения дисциплинарного взыскания составляет полгода, при проверке финансово-хозяйственной деятельности или аудиторской проверке – два года.

Материальная ответственность заключается в обязанности возмещения материального ущерба и может быть возложена как на работника, так и на работодателя.

Работодатель обязан возмещать материальный ущерб работнику в следующих случаях:

- ✓ незаконное лишение работника возможности выполнять трудовую функцию (незаконное увольнение, отстранение от работы, задержка выдачи трудовой книжки);

- ✓ задержка выплаты заработной платы и других выплат, причитающихся работнику.

Работник при причинении ущерба работодателю возмещает только прямой действительный ущерб, но не упущенную выгоду. Основаниями освобождения работника от материальной ответственности за причиненный ущерб являются:

- ✓ непреодолимая сила;

- ✓ нормальный хозяйственный риск;

- ✓ крайняя необходимость;

- ✓ необходимая оборона;

- ✓ неисполнение работодателем обязанности по обеспечению надлежащих условий для хранения имущества, вверенного работнику.

Если работодатель компенсирует ущерб работнику в полном объеме, то материальная ответственность работника ограничена пределами среднего месячного заработка. Полная материальная ответственность возлагается на работника только в определенных случаях, например при недостатке ценностей, умышленном причинении ущерба, причинении ущерба в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения и т. д.

7.6. Социальное партнерство, охрана труда, защита трудовых прав работника

Ключевое понятие трудового права – **социальное партнерство** в сфере труда – означает систему взаимоотношений между работниками, работодателями, их представителями, органами государственной власти, органами местного

самоуправления, направленную на согласование интересов работников и работодателей по вопросам регулирования трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений. Основными участниками социального партнерства являются работники и их представители (профессиональные союзы и их объединения), работодатели и их представители.

Социальное партнерство базируется на следующих принципах:

- ✓ равноправие сторон;
- ✓ уважение и учет интересов сторон;
- ✓ заинтересованность сторон в участии в договорных отношениях;
- ✓ содействие государства в укреплении и развитии социального партнерства на демократической основе;
- ✓ соблюдение сторонами и их представителями трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права;
- ✓ полномочность представителей сторон;
- ✓ свобода выбора при обсуждении вопросов организации труда;
- ✓ добровольность принятия сторонами на себя обязательств;
- ✓ реальность обязательств, принимаемых на себя сторонами;
- ✓ обязательность выполнения коллективных договоров и соглашений;
- ✓ контроль за выполнением принятых коллективных договоров и соглашений;
- ✓ ответственность сторон и их представителей за виновное невыполнение коллективных соглашений.

Для достижения основной цели социального партнерства, т. е. соблюдения интересов сторон, используются следующие ***формы социального партнерства:***

- ✓ коллективные переговоры с целью подготовки проектов и заключения коллективных договоров;
- ✓ взаимные консультации по вопросам регулирования трудовых и иных отношений;
- ✓ участие работников и их представителей в управлении организацией;
- ✓ участие представителей работников и работодателей в разрешении трудовых споров.

Именно система социального партнерства в сфере труда создает условия для защиты трудовых прав и свобод работника, которая сводится к следующим ***формам:***

- ✓ самозащита, т. е. работник, предварительно известив работодателя, имеет право беспрепятственно отказаться от

выполнения работы, не предусмотренной трудовым договором, отказаться от выполнения работы, которая непосредственно угрожает его жизни и здоровью, приостановить работу в случае задержки выплаты заработной платы на срок более 15 дней;

✓ защита трудовых прав и законных интересов работников профессиональными союзами, которые наделены правами на осуществление контроля в сфере трудовых отношений, проведение независимой экспертизы условий труда, участие в расследовании несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний, участие в рассмотрении трудовых споров и т. д.;

✓ государственный контроль (надзор) за соблюдением трудового законодательства, субъектами которого являются федеральная инспекция труда и другие уполномоченные федеральные органы исполнительной власти;

✓ судебная защита.

Список рекомендуемой литературы

1. Трудовое право: учебное пособие / А.А. Власов. М.: Юрайт, 2015.

2. Трудовое право: учебник / М.О. Буянова. М.: РГ-Пресс, 2015.

3. Оформление трудовых отношений при приеме на работу: практическое пособие / М.Ю. Тихомиров. М.: Тихомиров М.Ю., 2015.

4. Трудовое право в вопросах и ответах: учебное пособие / Ф.О. Дзгоева-Сулейманова. М.: Проспект, 2014.

Глава 8. Основы административного права РФ

8.1. Понятие административного права. Предмет и метод административно-правового регулирования

Административное право – одна из важнейших отраслей российского публичного права, регулирующая отношения в сфере организации и осуществления государственного управления общественными процессами. Основным объектом административно-правового регулирования является государственное управление, связанное с функционированием исполнительной государственной власти.

Предмет административного права, т. е. сфера общественных отношений, регулируемых данной отраслью права, достаточно разнообразен. Прежде всего, он включает отношения, связанные с реализацией управленческих и контрольных функций исполнительной власти, а также отношения, связанные с организацией самой системы исполнительной власти в РФ. Административное право не регулирует процесс управления частным коммерческим предприятием, аспекты корпоративного управления и др.

Таким образом, административному праву свойственны такие **функции,** как правоисполнительная, правотворческая, организационная, координационная, правоохранительная и др.

Главной особенностью административно-правовых норм является их императивный характер, отражающий требования уполномоченных органов государственной власти должного поведения от адресатов данных норм. Однако граждане и юридические лица также имеют право требовать со стороны органов исполнительной власти предусмотренных рядом административно-правовых норм действий.

Субъектами административно-правовых отношений выступают все элементы системы государственных органов, включая подразделения и отдельных служащих, а также граждане, организации, общественные объединения. При этом обязательным участником данных отношений всегда выступает государственный орган власти или его представитель в лице государственного служащего.

Императивный характер норм административного права означает неравенство сторон – участников правоотношений, в отличие от, например, гражданского права, для которого

характерен диспозитивный метод регулирования. Неравенство сторон выражено в том, что объект управления всегда подчинен субъекту управления. Следовательно, одна из сторон-участников административно-правовых отношений всегда подчинена второй, которая чаще всего представлена государственными органами исполнительной власти. Именно эта сторона выражает свою волю в нормах-предписаниях (в том числе и запретах), носящих односторонний характер.

Административно-правовые нормы могут быть как обязывающими, так и запрещающими, уполномочивающими и поощрительными.

Источники административного права представлены многообразными правовыми актами, организованными в определенную систему, обладающую иерархией. Конституция РФ, Федеральные конституционные законы (например, Федеральный конституционный закон от 17.12.1997 № 2-ФКЗ «О Правительстве Российской Федерации») и федеральные законы РФ занимают в ней центральное место.

Административное право частично кодифицировано: Градостроительный кодекс РФ от 29.12.2004 № 191-ФЗ, Кодекс РФ об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ и другие содержат нормы административного права.

Сложность работы с административно-правовыми актами связана с тем, что уровень подзаконных актов представлен огромным количеством многообразных по сферам регулирования Указов Президента РФ, постановлений, распоряжений Правительства РФ, приказов, инструкций отраслевого или межотраслевого регулирования министерств и ведомств. Перечисленные акты относятся к федеральному уровню подзаконных административно-правовых актов.

Органы исполнительной власти субъектов РФ в рамках своих полномочий принимают различные акты – источники административного права. Кроме того, к источникам административного права можно отнести многие нормативные акты органов муниципальной власти.

Начиная с 2004 г. в Российской Федерации проходила административная реформа, в процессе которой были преобразованы ряд министерств и ведомств. Однако нормативно-правовые акты многих не существующих в настоящее время органов исполнительной власти продолжают действовать вплоть до их отмены уполномоченными органами или принятия новых нормативно-правовых актов. Например, в современной России до сих пор действуют некоторые советские правовые акты административного права.

8.2. Правовой статус государственного служащего

Регулируя отношения в сфере организации государственного управления, административное право устанавливает правовые основы статуса государственного служащего как функционального элемента государственной исполнительной власти.

Согласно Федеральному закону от 30.12.2001 № 195-ФЗ «О системе государственной службы Российской Федерации», **государственная служба** – профессиональная служебная деятельность граждан Российской Федерации по обеспечению исполнения полномочий Российской Федерации и федеральных органов государственной власти, субъектов Российской Федерации и органов государственной власти субъектов Российской Федерации.

Выделяют **три формы государственной службы**: государственная гражданская служба, государственная военная служба, государственная правоохранительная служба. Общественные сферы управления можно разделить на экономические, социально-культурные и административно-политические области деятельности.

Должности государственной гражданской службы подразделяются на следующие категории: руководители, помощники, специалисты, обеспечивающие специалисты. Замещение должностей на государственной и муниципальной службе осуществляется следующими способами: зачисление, назначение, выборы и конкурс.

Прохождение государственной службы сопровождается такими элементами деятельности государственного служащего, как реализация служебных полномочий, периодическая аттестация, возможность применения к служащему мер поощрения и ответственности за должностные проступки.

К **правам государственного служащего** относятся: ознакомление с документами, получение информации и материалов, необходимых для исполнения должностных обязанностей, продвижение по службе, переподготовка и повышение квалификации, а также участие по своей инициативе в конкурсе на замещение вакантных должностей государственной и муниципальной службы, объединение в профессиональные союзы для защиты своих прав, внесение предложений по совершенствованию государственной или муниципальной службы в любые инстанции, обращение в соответствующие государственные органы или в суд для разрешения споров, связанных с его службой и др.

Обязанностями государственного служащего являются:

- ✓ обеспечивать поддержку конституционного строя и соблюдение законодательства Российской Федерации и законодательства субъектов Федерации;
- ✓ инициативно и добросовестно исполнять свои должностные обязанности;
- ✓ обеспечивать соблюдение прав и законных интересов граждан;
- ✓ исполнять приказы, распоряжения и указания вышестоящих органов и должностных лиц, отданные в пределах их должностных полномочий;
- ✓ своевременно рассматривать в пределах своих должностных полномочий и обязанностей обращения граждан, общественных объединений, предприятий, учреждений и организаций, государственных органов и органов местного самоуправления и принимать по ним в установленном порядке законные решения;
- ✓ соблюдать установленные в государственном или муниципальном органе правила внутреннего трудового распорядка, должностные инструкции, порядок работы со служебной документацией;
- ✓ хранить государственную и иную охраняемую законом служебную тайну;
- ✓ постоянно поддерживать необходимый уровень квалификации, достаточный для исполнения своих служебных должностных обязанностей.

Дисциплинарная ответственность служащих предусматривается законодательством за должностной проступок, т. е. неисполнение или ненадлежащее исполнение служащим возложенных на него обязанностей.

8.3. Административно-правовое регулирование в области экономики

Экономическая сфера деятельности общества регулируется в первую очередь нормами гражданского права, однако государство играет существенную роль в макроэкономических процессах, особенно в условиях развития разнообразных моделей экономики смешанного типа в современном обществе. Развитие рыночной экономики не только не исключает участия государства в экономических процессах, но и не возможно без государственного правового регулирования различных секторов рыночной экономики.

Предметом административно-правового регулирования

является организация и управление любыми разновидностями экономической деятельности. Государство через институты административно-правового регулирования экономической деятельности в обществе выполняет важнейшие функции, направленные на создание условий развития свободного рынка и социальной ориентации рыночной экономики. К числу наиважнейших направлений административно-правового регулирования в сфере экономических отношений можно отнести:

- ✓ управление государственным имущественным комплексом, например, имуществом унитарных предприятий, т. е. коммерческих организаций, не наделенных правом собственности на имущество, закрепленное за ними государством, или акциями, принадлежащими Российской Федерации в уставных капиталах коммерческих предприятий;

- ✓ регулирование банковской деятельности, которое осуществляет Центробанк РФ в целях осуществления единой финансовой и кредитно-банковской политики на территории РФ;

- ✓ налоговое регулирование, которое осуществляется государственным органом власти в целях проведения гибкой экономической, финансовой и социальной политики;

- ✓ антимонопольное регулирование, которое осуществляется уполномоченными органами с целью создания условий для формирования справедливой и свободной конкуренции, необходимой для функционирования рыночных отношений;

- ✓ регистрационная деятельность в отношении юридических лиц, необходимая для развития предпринимательства;

- ✓ лицензирование отдельных видов деятельности юридических лиц, необходимое для гарантии надлежащего качества осуществления наиболее существенных видов деятельности;

- ✓ регулирование в области природопользования исходя из принципов рационального и социально-ориентированного подхода общества к использованию природных благ, что особенно актуально для Российской Федерации, учитывая ресурсную ориентацию отечественной экономики;

- ✓ регулирование в области труда, через которое государство влияет и на экономическое, и на социальное развитие общества, например устанавливая минимальный размер оплаты труда, участвуя в социальном партнерстве и т. д.;

- ✓ регулирование в сфере таможенной деятельности, которое значительно связано с экономической политикой государства, с поддержкой отечественного производителя, с процессом ценообразования;

✓ участие в международном экономическом сотрудничестве, без которого невозможна интеграция России в глобальную экономику.

Как и любая другая сфера управления, государственное управление экономической деятельностью в обществе основывается на планировании, анализе и контроле, которые осуществляются субъектами государственного управления – органами исполнительной власти. Все формы деятельности государственных органов регулируются правовыми актами административного права, определяющими структуру и компетенцию органов, формы и методы выполнения основных функций. К числу наиважнейших органов исполнительной власти в сфере экономики относятся: Федеральная служба по труду и занятости, Федеральная служба по интеллектуальной собственности, Федеральное агентство по недропользованию, Федеральная налоговая служба, Федеральная служба финансово-бюджетного надзора, Федеральная служба по финансовому мониторингу, Федеральное казначейство (Казначейство России), Федеральная таможенная служба и проч.

8.4. Понятие и виды административных правонарушений

Административным правонарушением признается противоправное, виновное деяние физического или юридического лица, за которое Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Таким образом, административное правонарушение является основанием административной ответственности.

Как и уголовное преступление, административное правонарушение – это виновное, объективно выраженное деяние, т. е. объективно выраженное действие или бездействие. Главное отличие уголовного преступления от административного правонарушения – степень и масштаб вредных последствий деяния. Например, хищение чужого имущества стоимостью до определенного, указанного в законе, размера будет признано административным правонарушением, выше его – преступлением. Граница между вредом, нанесенным административным правонарушением и уголовным преступлением, четко установлена при формулировании составов преступления и правонарушения и не может быть скорректирована при правоприменении.

По родовому объекту, т. е. областям общественных отношений, на которые посягают административные правонарушения, их можно подразделить на следующие виды:

✓ административные правонарушения, посягающие на права и свободы граждан, например нарушение избирательных прав;

✓ административные правонарушения, посягающие на институты государственной власти, например неисполнение распоряжения судьи или судебного пристава;

✓ административные правонарушения, посягающие на порядок управления, например неповиновение законному распоряжению сотрудника милиции, военнослужащего либо сотрудника органов уголовно-исполнительной системы;

✓ административные правонарушения, посягающие на общественный порядок и безопасность, например нарушение правил производства, продажи, коллекционирования, экспонирования, учета, хранения, ношения или уничтожения оружия и патронов к нему или стрельба из оружия в не отведенных для этого местах и др.;

✓ административные правонарушения, посягающие на физическое и нравственное здоровье населения, например незаконное занятие частной медицинской практикой, получение дохода от занятия проституцией и др.;

✓ административные правонарушения, посягающие на право собственности, например самовольное занятие земельного участка;

✓ административные правонарушения в области охраны окружающей среды и организации рационального природопользования, например несоблюдение нормативов и экологических требований при проведении различных видов хозяйственной деятельности;

✓ административные правонарушения, связанные с нарушением иных нормативов и требований при осуществлении таких видов деятельности, как строительство, энергетика, транспорт, сельское хозяйство и т. д.;

✓ административные правонарушения в области предпринимательской деятельности, примером которых может служить осуществление предпринимательской деятельности без государственной регистрации, нарушение законодательства о рекламе и др.;

✓ административные правонарушения в области финансовой деятельности, например разнообразные налоговые правонарушения;

✓ административные правонарушения в области таможенной деятельности, например неуведомление при ввозе товаров и

транспортных средств о пересечении таможенной границы Российской Федерации и др.;

✓ административные правонарушения в области воинского учета, например неисполнение гражданами обязанностей по воинскому учету.

8.5. Административная ответственность

Административная ответственность – это предусмотренная законодательством правовая ответственность за совершение административного правонарушения, связанная с применением административных санкций. Устанавливая административную ответственность, федеральное законодательство и законодательство субъектов РФ выполняют следующие задачи:

✓ охрана прав и свобод человека и гражданина, здоровья граждан, санитарно-эпидемиологического благополучия населения, окружающей среды, установленного порядка осуществления государственной власти, общественного порядка и общественной безопасности, собственности;

✓ защита личности, общественной нравственности, законных экономических интересов физических и юридических лиц, общества и государства от административных правонарушений;

✓ предупреждение административных правонарушений.

КоАП РФ закрепляет *принципы* привлечения физических и юридических лиц к административной ответственности:

✓ принцип равенства всех перед законом;

✓ презумпция невиновности;

✓ обеспечение законности при применении мер административного принуждения.

Привлечение к административной ответственности возможно при наличии следующих **условий**:

✓ умышленная или неосторожная вина;

✓ возраст, по достижении которого наступает административная ответственность (18 лет);

✓ соблюдение давностных сроков привлечения к административной ответственности;

✓ вменяемость правонарушителя;

✓ в ряде случаев – причинная связь между противоправным действием и наступившими последствиями.

Субъектами административной ответственности могут выступать как физические, так и юридические лица.

К отличиям административной ответственности от уголовной относятся отсутствие судимости, а также назначение

административной ответственности как коллегиально (например, судом), так и единолично (например, инспектором ГИБДД).

Согласно Кодексу об административных правонарушениях РФ, к физическим и юридическим лицам, виновным в совершении административного правонарушения, могут применяться следующие виды **административно-правовых санкций** (из них только четыре первых и последняя применяются к юридическим лицам):

- ✓ предупреждение;
- ✓ административный штраф, т. е. денежное взыскание, кратное минимальному размеру оплаты труда (МРОТ), установленному федеральным законом, или стоимости предмета административного правонарушения, или сумме неуплаченных налогов и сборов;
- ✓ возмездное, т. е. платное, изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения (например, охотничьего оружия и боевых припасов);
- ✓ конфискация, т. е. безвозмездное изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения;
- ✓ лишение специального права, предоставленного физическому лицу, например права управления транспортными средствами, права охоты и т. д.;
- ✓ административный арест на срок до 15 суток (в условиях чрезвычайного положения – до 30 суток), назначаемый за совершение самых опасных административных правонарушений, таких как мелкое хулиганство, стрельба в населенных пунктах и др.;
- ✓ административное выдворение за пределы Российской Федерации, применяемое только к иностранным гражданам или лицам без гражданства;
- ✓ дисквалификация, т. е. лишение физического лица права занимать руководящие должности в исполнительном органе управления юридического лица, входить в совет директоров или наблюдательный совет, осуществлять предпринимательскую деятельность по управлению юридическим лицом, на срок до трех лет;
- ✓ административное приостановление деятельности, т. е. временное (на срок до 90 суток) прекращение предпринимательской деятельности лиц, а также деятельности юридических лиц, их филиалов, представительств, структурных подразделений, эксплуатации агрегатов, объектов, зданий или сооружений, осуществления отдельных видов деятельности (работ), оказания услуг.

При назначении административного наказания учитываются

обстоятельства, как смягчающие, так и отягчающие административную ответственность.

Смягчают административную ответственность следующие обстоятельства:

✓ раскаяние лица, совершившего административное правонарушение;

✓ добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение;

✓ добровольное сообщение о совершенном административном правонарушении в орган, уполномоченный осуществлять производство по делу об административном правонарушении;

✓ оказание содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении;

✓ предотвращение вредных последствий административного правонарушения;

✓ добровольное возмещение причиненного ущерба или добровольное устранение причиненного вреда;

✓ добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор);

✓ совершение административного правонарушения в состоянии аффекта, т. е. сильного душевного волнения либо при стечении тяжелых личных или семейных обстоятельств;

✓ совершение административного правонарушения несовершеннолетним;

✓ совершение административного правонарушения беременной женщиной или женщиной, имеющей малолетнего ребенка.

К обстоятельствам, **отягчающим административную ответственность**, относятся:

✓ продолжение противоправного поведения, несмотря на требование уполномоченных на то лиц прекратить его; повторное совершение однородного административного правонарушения;

✓ вовлечение несовершеннолетнего в совершение административного правонарушения;

✓ совершение административного правонарушения группой лиц;

✓ совершение административного правонарушения в условиях стихийного бедствия или при других чрезвычайных обстоятельствах;

✓ совершение административного правонарушения в

состоянии опьянения либо отказ от прохождения медицинского освидетельствования на состояние опьянения.

8.6. Правовое регулирование государственной тайны

Согласно Федеральному закону от 21.06.1993 № 5485-1 «О государственной тайне», *государственная тайна* – защищаемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности Российской Федерации.

Государственную тайну составляют:

✓ сведения в военной области (содержание стратегических и оперативных планов, планы строительства Вооруженных Сил Российской Федерации, информация о дислокации, назначении, степени готовности и защищенности режимных и особо важных объектов и т. д.);

✓ сведения в области экономики, науки и техники (об использовании инфраструктуры Российской Федерации в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства, об объемах и планах государственного оборонного заказа, о достижениях науки и техники, научно-исследовательских, опытно-конструкторских, проектных работах и технологиях, имеющих важное оборонное или экономическое значение, влияющих на безопасность государства; о запасах платины, природных алмазов в Государственном фонде драгоценных металлов и драгоценных камней Российской Федерации, Центральном банке Российской Федерации, а также об объемах запасов в недрах, добычи, производства и потребления стратегических видов полезных ископаемых Российской Федерации и т. д.);

✓ сведения в области внешней политики и экономики, преждевременное распространение которых может нанести ущерб безопасности государства, сведения в области разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности;

✓ сведения в области разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, а также в области противодействия терроризму и в области обеспечения безопасности лиц, в отношении которых принято решение о применении мер государственной защиты.

Секретная информация классифицируется в зависимости от степени секретности сведений, определяемой по степени тяжести

ущерба, который может быть нанесен безопасности Российской Федерации вследствие распространения данных сведений. Выделяют три степени секретности сведений, составляющих государственную тайну: «особой важности», «совершенно секретно» и «секретно».

Однако законодательство выделяет информацию, которая ни при каких условиях не может быть засекречена, а должностные лица, виновные в засекречивании подобной информации, несут юридическую ответственность. Так, ***не подлежат отнесению к государственной тайне сведения:***

- ✓ о чрезвычайных происшествиях и катастрофах, угрожающих безопасности и здоровью граждан, и их последствиях, а также о стихийных бедствиях, их официальных прогнозах и последствиях;

- ✓ состоянии экологии, здравоохранения, санитарии, демографии, образования, культуры, сельского хозяйства, а также о состоянии преступности;

- ✓ предоставляемых государством привилегиях, компенсациях и социальных гарантиях;

- ✓ фактах нарушения прав и свобод человека и гражданина;

- ✓ размерах золотого запаса и государственных валютных резервах Российской Федерации;

- ✓ состоянии здоровья высших должностных лиц Российской Федерации;

- ✓ фактах нарушения законности органами государственной власти и их должностными лицами.

Безусловно, ряд должностных лиц, выполняя свои должностные обязанности, наделяются правом оперировать засекреченной информацией. В таком случае предусмотрен ***допуск к государственной тайне*** – процедура оформления права должностных лиц и граждан на доступ к сведениям, составляющим государственную тайну, и предприятий, учреждений и организаций – на проведение работ с использованием таких сведений.

Получение такого допуска происходит на добровольной основе и означает не только право на ознакомление с засекреченной информацией, но и принятие на себя обязательств перед государством по нераспространению доверенных сведений, согласие на частичные и временные ограничения прав (права выезда за границу, права на неприкосновенность частной жизни при проведении проверок), согласие на проведение проверочных мероприятий.

1. Административное право: учебное пособие / Н.В. Макарейко. М.: Юрайт, 2014.
2. Административное право России: учебник / А.П. Алехин. М.: Зерцало, 2013.
3. Административное право в схемах и таблицах: учебное пособие / Н.Г. Деменкова. М.: Проспект, 2015.
4. Государственная гражданская служба: учебник / В.Д. Граждан. М.: Юрайт, 2015.
5. Административная ответственность. Сборник административно-процессуальных документов / А.С. Краснов. М.: Проспект, 2015.
6. Административная ответственность юридических лиц: монография / А.Б. Панов. М.: Норма, 2014.

Глава 9. Основы экологического права РФ

9.1. Предмет, метод, принципы и источники экологического права

Обеспечение устойчивого развития современного российского общества требует построения особой политики рационального природопользования и экологической ориентации хозяйственной деятельности. В условиях рыночной экономики экологическое право выделяется в отдельную отрасль права, частично сохранив основные принципы и методы материнской отрасли, т. е. административного права, включив в себя элементы правового регулирования других отраслей, например гражданского права. Экологическое право можно условно разделить на право охраны окружающей среды, нормы которого направлены на ограничение хозяйственной деятельности и защиту прав населения на благоприятную окружающую среду, и природоохранное право, которое реализует принципы рационального природопользования.

Экологическое право и право природопользования характеризуются сочетанием методов публично-правовых и частно-правовых. Так, в сфере ограничения воздействия на окружающую среду хозяйствующего субъекта применяется по большей части публично-правовые, императивные методы (уполномоченные государственные органы устанавливают лимиты воздействия – предприятия обязаны их соблюдать). Однако в сфере природопользования и охраны окружающей среды могут быть применены и диспозитивные методы (например, договорные отношения в области эксплуатации природных ресурсов).

Основы правового регулирования охраны окружающей среды заложены в Конституции РФ, отдельные статьи которой декларируют право населения РФ на благоприятную окружающую среду, достоверную информацию о ней, устанавливают природоохранные обязанности граждан, регулируют распределение полномочий органов государственной власти в области охраны окружающей среды и природопользования.

Положения, заложенные в Конституции РФ, находят свою конкретизацию в федеральных законах РФ, важнейшим из которых является Федеральный закон от 10.01.2002 № 7-ФЗ «Об охране окружающей среды». Важны также и положения других законов – Закона РФ от 21.02.1992 № 2395-1 «О недрах»,

Земельного кодекса РФ от 25.10.2001 № 136-ФЗ, Водного кодекса РФ от 03.06.2006 № 74-ФЗ, Лесного кодекса РФ от 04.12.2006 № 201-ФЗ и др. Во многих европейских странах в настоящее время экологические правовые нормы кодифицированы, в то время как в РФ единого экологического кодекса нет.

Уровень подзаконных актов представлен указами Президента РФ, которые в отечественной системе законодательства играют роль актов оперативного реагирования, постановлениями Правительства РФ, а также огромным массивом правовых актов, принятых разнообразными министерствами и ведомствами. К числу последних относятся Министерство природных ресурсов и экологии РФ, Министерство сельского хозяйства РФ, Министерство экономического развития РФ, Федеральные агентства – водных ресурсов, лесного хозяйства, по недропользованию, по управлению федеральным имуществом и т. д. Согласно общему порядку нормативные правовые акты не перестают действовать при прекращении полномочий принявшего их органа исполнительной власти.

Органы региональной власти также в рамках своих полномочий осуществляют правовое регулирование охраны окружающей среды и природопользования. Дело в том, что Российская Федерация, являясь федеративным государством и занимая гигантскую территорию, характеризуется значительным разнообразием природных и климатических условий, степени и масштабов освоения природных ресурсов, уровня экономического развития, традиций хозяйственной деятельности. Поэтому региональное экологическое законодательство призвано учитывать специфику региона и устанавливать в рамках субъекта РФ наиболее рациональный режим природопользования.

Органы местного самоуправления в пределах своих полномочий также могут издавать акты, содержащие нормы земельного, лесного права.

Кроме источников национального права, экологические правоотношения регулируются международными правовыми актами в сфере охраны окружающей среды. Российская Федерация – активный участник международного сотрудничества в области решения глобальных экологических проблем.

Согласно ст. 3 Федерального закона «Об охране окружающей среды» к основным **принципам экологического права** относят:

- ✓ соблюдение права человека на благоприятную окружающую среду;
- ✓ обеспечение благоприятных условий жизнедеятельности человека;
- ✓ научно обоснованное сочетание экологических,

экономических и социальных интересов человека, общества и государства в целях обеспечения устойчивого развития и благоприятной окружающей среды;

- ✓ охрана, воспроизводство и рациональное использование природных ресурсов как необходимые условия обеспечения благоприятной окружающей среды и экологической безопасности;

- ✓ ответственность органов государственной власти Российской Федерации, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления за обеспечение благоприятной окружающей среды и экологической безопасности на соответствующих территориях;

- ✓ платность природопользования и возмещение вреда окружающей среде;

- ✓ независимость государственного экологического надзора;

- ✓ презумпция экологической опасности планируемой хозяйственной и иной деятельности, т. е. наличие потенциального вреда любой антропогенной деятельности;

- ✓ обязательность оценки воздействия на окружающую среду при принятии решений об осуществлении хозяйственной и иной деятельности;

- ✓ обязательность проведения в соответствии с законодательством Российской Федерации проверки проектов и иной документации, обосновывающих хозяйственную и иную деятельность, которая может оказать негативное воздействие на окружающую среду, создать угрозу жизни, здоровью и имуществу граждан, на соответствие требованиям технических регламентов в области охраны окружающей среды;

- ✓ учет природных и социально-экономических особенностей территорий при планировании и осуществлении хозяйственной и иной деятельности, т. е. региональный подход к принятию управленческих решений в области развития экономики;

- ✓ приоритет сохранения естественных экологических систем, природных ландшафтов и природных комплексов;

- ✓ допустимость воздействия хозяйственной и иной деятельности на природную среду исходя из требований в области охраны окружающей среды, т. е. установление компромиссного, допустимого уровня негативного воздействия на окружающую среду со стороны хозяйствующих субъектов;

- ✓ обеспечение снижения негативного воздействия хозяйственной и иной деятельности на окружающую среду в соответствии с нормативами в области охраны окружающей среды, которого можно достигнуть на основе использования наилучших существующих технологий с учетом экономических и

социальных факторов, т. е. нацеленность на экологизацию производства;

✓ обязательность участия в деятельности по охране окружающей среды органов государственной власти Российской Федерации, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, общественных и иных некоммерческих объединений, юридических и физических лиц;

✓ сохранение биологического разнообразия;

✓ обеспечение интегрированного и индивидуального подходов к установлению требований в области охраны окружающей среды к субъектам хозяйственной и иной деятельности, осуществляющим такую деятельность или планирующим осуществление такой деятельности;

✓ запрещение хозяйственной и иной деятельности, последствия воздействия которой непредсказуемы для окружающей среды, а также реализации проектов, которые могут привести к деградации естественных экологических систем, изменению и (или) уничтожению генетического фонда растений, животных и других организмов, истощению природных ресурсов и иным негативным изменениям окружающей среды;

✓ соблюдение права каждого на получение достоверной информации о состоянии окружающей среды, а также участие граждан в принятии решений, касающихся их прав на благоприятную окружающую среду;

✓ ответственность за нарушение законодательства в области охраны окружающей среды;

✓ организация и развитие системы экологического образования, воспитание и формирование экологической культуры;

✓ участие граждан, общественных и иных некоммерческих объединений в решении задач охраны окружающей среды;

✓ международное сотрудничество Российской Федерации в области охраны окружающей среды.

9.2. Субъекты экологических правоотношений, объекты правовой охраны

Экологические правоотношения весьма разнообразны, однако все они возникают между субъектами экологического права по поводу охраны окружающей среды, т. е. деятельности, направленной на:

✓ сохранение природной среды;

✓ восстановление измененной в результате антропогенного

воздействия природной среды;

- ✓ рациональное использование и воспроизводство природных ресурсов;

- ✓ предотвращение негативного воздействия хозяйственной и иной деятельности на окружающую среду

- ✓ ликвидацию последствий этого воздействия.

К **субъектам**, т. е. участникам экологических правоотношений закон относит органы государственной власти Российской Федерации, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, общественные объединения и некоммерческие организации, юридические и физические лица.

Можно выделить следующие функциональные группы субъектов экологических правоотношений^[71]:

- ✓ граждане, интересы которых затрагиваются или могут быть затронуты в связи с эксплуатацией природных ресурсов и воздействием на окружающую среду (учитывая масштаб воздействия на окружающую среду, каждый гражданин страны выступает субъектом экологических правоотношений);

- ✓ физические лица, принимающие и реализующие определенные экологически значимые решения (как граждане, так и должностные лица предприятий и органов власти);

- ✓ лица, которые в силу своего должностного или общественного положения реализуют функции экологического управления, в том числе контрольно-надзорные;

- ✓ правоприменители, т. е. представители правоохранительных органов, которые наделены правом применения санкций за нарушение экологического законодательства.

Объектами экологических правоотношений выступают:

- ✓ земли, а конкретно – земельные участки, т. е. часть земной поверхности, границы которой определены в соответствии с федеральными законами;

- ✓ почвы;

- ✓ недра, которые определены законодательством как часть земной коры, расположенная ниже почвенного слоя, а при его отсутствии – ниже земной поверхности и дна водоемов и водотоков, простирающаяся до глубин, доступных для геологического изучения и освоения;

- ✓ водные ресурсы, т. е. поверхностные воды (моря, водотоки и прочие водоемы как природные, так и искусственные) и подземные воды (бассейны подземных вод и водоносные горизонты);

- ✓ леса, т. е. совокупность растительных организмов на

землях лесного фонда и землях иных категорий;

✓ иная растительность, т. е. дикорастущие вне лесов растительные организмы, которые могут быть объектами охраны и использования в ходе хозяйственной и иной деятельности;

✓ животный мир, т. е. совокупность живых организмов всех видов диких животных, постоянно или временно населяющих территорию Российской Федерации и находящихся в состоянии естественной свободы, а также относящихся к природным ресурсам континентального шельфа и исключительной экономической зоны РФ;

✓ атмосферный воздух, т. е. естественная смесь газов атмосферы, находящаяся за пределами жилых, производственных и иных помещений, а также озоновый слой атмосферы и околоземное космическое пространство;

✓ особо охраняемые природные территории, т. е. участки земли, водной поверхности и воздушного пространства над ними, где располагаются природные комплексы и объекты, которые имеют особое природоохранное, научное, культурное, эстетическое, рекреационное и оздоровительное значение и которые, согласно решениям органов государственной власти, изъяты полностью или частично из хозяйственного использования и для которых установлен режим особой охраны.

Учитывая комплексный характер процессов, происходящих в биосфере, сложность анализа экологической ситуации, прогнозирования изменений в окружающей среде в ответ на воздействие человеческой деятельности, на практике бывает трудно выделить конкретный объект экологических правоотношений: хозяйственная деятельность, нанося вред одному объекту, всегда оказывает значительное (часто отдаленное во времени) воздействие на многие другие объекты.

9.3. Правовые основы управления в области охраны окружающей среды

Управление в области экологии осуществляется как на уровне государства, регионов, муниципальных образований, так и на локальном уровне – в рамках предприятия. Все уровни характеризуются единой логикой управленческого цикла, однако наиболее полная ее реализация осуществляется государственными органами в рамках проведения политики в области охраны окружающей среды и рационального природопользования. Федеральный закон «Об охране окружающей среды» выделяет следующие **направления деятельности субъектов управления в области экологии:**

✓ законотворческая деятельность федеральных, региональных органов государственной власти, органов местного самоуправления;

✓ разработка, утверждение и обеспечение реализации федеральных и региональных программ в области экологического развития Российской Федерации и субъектов РФ;

✓ установление правового статуса и режима зон экологического бедствия;

✓ осуществление экологического мониторинга, т. е. комплексное наблюдение за состоянием окружающей среды, в том числе компонентов природной среды, естественных экологических систем, за происходящими в них процессами, явлениями, оценка и прогноз изменений состояния окружающей среды;

✓ экологический надзор и контроль, т. е. система мер, направленная на предотвращение, выявление и пресечение нарушения законодательства в области охраны окружающей среды, обеспечение соблюдения юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями требований, в том числе нормативов в области охраны окружающей среды;

✓ установление требований в области охраны окружающей среды, разработка и утверждение нормативов в области охраны окружающей среды;

✓ разработка и применение экономических методов воздействия на хозяйствующие субъекты с целью минимизации вреда, вызываемого деятельностью данных субъектов (реализация принципа «загрязнитель платит»);

✓ организация и проведение государственной экологической экспертизы, которая сводится к установлению соответствия документов, обосновывающих намечаемую хозяйственную деятельность, экологическим требованиям в области охраны окружающей среды, в целях предотвращения негативного воздействия такой деятельности на окружающую среду;

✓ лицензирование отдельных видов деятельности в области охраны окружающей среды;

✓ экологическая сертификация, которая проводится в целях обеспечения экологически безопасного осуществления хозяйственной и иной деятельности;

✓ осуществление международного сотрудничества Российской Федерации в области охраны окружающей среды;

✓ развитие системы экологического образования и формирования экологической культуры среди населения и т. д.

Важнейшим из перечисленных видов деятельности является **нормирование в сфере экологии**, т. е. научно-обоснованная

разработка и принятие нормативов следующих типов:

✓ нормативы качества окружающей среды, необходимые для оценки химических, физических и биологических параметров окружающей среды, например нормативы предельно допустимых концентраций химических веществ, показатели уровней радиоактивности и т. д.;

✓ нормативы допустимого воздействия на окружающую среду, принятые в целях предотвращения негативного воздействия на окружающую среду хозяйственной и иной деятельности для юридических и физических лиц, например нормативы допустимых выбросов и сбросов веществ и микроорганизмов, нормативы образования отходов производства и потребления и лимиты на их размещение, нормативы допустимых физических воздействий, такие как количество тепла, уровни шума и т. д.

Только эффективная правовая регламентация деятельности государственных органов в сфере управления охраной окружающей среды позволяет минимизировать негативное воздействие современной цивилизации на состояние среды обитания. Однако наравне с государственными и муниципальными органами в охране окружающей среды могут и должны участвовать институты гражданского общества (общественные объединения и население), что реализуется через развитие общественной экспертизы, негосударственной сертификации, общественного экологического контроля и проч.

9.4. Правовое регулирование землепользования

Земельные правоотношения – это общественные отношения, возникающие по поводу использования и охраны земельных ресурсов. К объектам земельных отношений относится земля, а точнее, земельный участок, т. е. часть земной поверхности, границы которой определены в соответствии с федеральными законами. При этом правовой режим землепользования в значительной степени зависит от **категории земельных участков**, т. е. правового закрепления цели использования конкретного участка. Так, закон выделяет **земли сельскохозяйственного назначения; земли населенных пунктов; земли промышленности, энергетики, транспорта, связи, радиовещания, телевидения, информатики; земли особо охраняемых территорий; земли лесного фонда; земли водного фонда и т. д.**

Вопрос о собственности на земельные ресурсы является ключевым для развития экономики, поэтому в целях развития

рыночной экономики Конституция РФ закрепила отказ от монополии государственной собственности на землю и развитие разнообразных форм права на землю. Нормы земельного права содержатся в Земельном, Гражданском, Водном, Лесном, Градостроительном кодексах, Федеральном законе «О переводе земель и земельных участков из одной категории в другую» и других федеральных законах.

Земельное законодательство основано на следующих принципах:

✓ учет значения земли как основы жизни и деятельности человека;

✓ приоритет охраны земли как важнейшего компонента окружающей среды и средства производства в сельском хозяйстве и лесном хозяйстве перед использованием земли в качестве недвижимого имущества;

✓ приоритет охраны жизни и здоровья человека;

✓ участие граждан, общественных организаций (объединений) и религиозных организаций в решении вопросов, касающихся их прав на землю;

✓ единство судьбы земельных участков и прочно связанных с ними объектов;

✓ приоритет сохранения особо ценных земель и земель особо охраняемых территорий; платность использования земли;

✓ деление земель по целевому назначению на категории; разграничение государственной собственности на землю на собственность Российской Федерации, собственность субъектов Российской Федерации и собственность муниципальных образований;

✓ сочетание интересов общества и законных интересов граждан.

Помимо правового регулирования собственности на землю, земельное законодательство устанавливает право постоянного (бессрочного) пользования земельными участками, пожизненное наследуемое владение, безвозмездное срочное пользование, аренду земельных участков, ограниченное пользование земельными участками (сервитут).

Земельное право устанавливает условия землепользования, например, Земельный кодекс устанавливает платный характер использования земли, при этом выделяет две формы платы за использование земли: земельный налог и арендная плата.

Государство выступает в земельных правоотношениях не только как собственник земли, но также выполняет законодательные функции в области земельного права и осуществляет регулирование правоотношений в данной отрасли.

К основным полномочиям государственных органов в области управления землепользованием относятся:

✓ контроль за соответствием использования земельных участков требованиям к землепользованию в рамках данной категории земель, а также перевод земель или земельных участков из одной категории в другую;

✓ государственный мониторинг земель;

✓ землеустройство, т. е. организационная деятельность, направленная на изучение, планирование и осуществление рационального землепользования;

✓ резервирование земель для государственных нужд, т. е. выведение земельных участков из гражданского оборота на срок не более семи лет;

✓ государственный земельный надзор, который представляет деятельность уполномоченных федеральных органов исполнительной власти, направленную на предупреждение, выявление и пресечение нарушений органами государственной власти, органами местного самоуправления, а также юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями и гражданами требований, установленных земельным законодательством;

✓ охрана земель, включающая принятие федеральных и региональных программ охраны земель, организацию рекультивации, мелиорации, консервации земель.

Значительная роль в осуществлении государственной политики в области землепользования принадлежит экономическим методам воздействия на субъекты хозяйственной деятельности. Например, экономическое стимулирование охраны земель используется в целях повышения заинтересованности собственников земельных участков, землепользователей, землевладельцев и арендаторов земельных участков в сохранении и восстановлении плодородия почв, защите земель от негативных воздействий хозяйственной деятельности. В качестве основных механизмов экономического стимулирования используются льготы по налогам и сборам, отсрочка этих платежей, налоговые кредиты и т. д.

9.5. Правовое регулирование недропользования

Закон РФ «О недрах» определяет **недра** как часть земной коры, расположенной ниже почвенного слоя, а при его отсутствии – ниже земной поверхности и дна водоемов и водотоков, простирающейся до глубин, доступных для геологического изучения и освоения. С точки зрения

экономики недр выступают стратегическим фактором развития государства, поэтому законодательство оперирует понятием государственного фонда недр, который состоит из используемых участков, представляющих собой геометризованные блоки недр, и неиспользуемых частей недр в пределах территории Российской Федерации и ее континентального шельфа.

Выделяют следующие *категории участков недр*:

- ✓ участки недр федерального значения, которые предоставляются Правительством РФ в пользование на конкурсной основе по результатам проводимых аукционов;

- ✓ федеральный фонд резервных участков недр, который формируется в целях обеспечения в перспективе потребностей Российской Федерации в стратегических и дефицитных видах полезных ископаемых;

- ✓ участки недр местного значения, к которым относятся участки недр, содержащие общераспространенные полезные ископаемые, и участки недр, используемые для строительства и эксплуатации подземных сооружений местного и регионального значения, не связанных с добычей полезных ископаемых.

Законодательство в области недропользования устанавливает и регулирует следующие **способы использования недр**:

- ✓ изучение недр, проводимое без существенного нарушения целостности недр;

- ✓ геологическое изучение, включающее поиски и оценку месторождений полезных ископаемых;

- ✓ разведка и добыча полезных ископаемых;

- ✓ строительство и эксплуатация подземных сооружений, не связанных с добычей полезных ископаемых;

- ✓ образование особо охраняемых геологических объектов, имеющих научное, культурное, эстетическое, санитарно-оздоровительное значение;

- ✓ сбора минералогических, палеонтологических и других геологических коллекционных материалов.

Все недра находятся в государственной собственности, право пользования недрами у хозяйствующих субъектов возникает на основании решения уполномоченных органов государственной власти или согласно вступившему в силу **соглашению о разделе продукции**, заключенному в соответствии с Федеральным законом «О соглашениях о разделе продукции». Таким образом, наряду с административными механизмами регулирования деятельности в области использования недр, развивается и механизм адаптированного гражданско-правового договора.

Предоставление недр в пользование оформляется специальным государственным разрешением в виде **лицензии**,

удостоверяющей право ее владельца на пользование участком недр в определенных границах в соответствии с указанной целью в течение установленного срока при соблюдении им заранее оговоренных требований и условий.

Российское законодательство устанавливает платный режим недропользования. Помимо установленных законом платежей, взимаемых за недропользование, пользователи недр уплачивают налоги и сборы, установленные в соответствии с положениями главы 26 Налогового Кодекса РФ.

К числу *полномочий государственных органов в сфере управления недропользованием* относятся:

- ✓ определение и реализация федеральной политики недропользования;
- ✓ установление общего порядка пользования недрами и их охраны путем разработки стандартов;
- ✓ государственная экспертиза информации о разведанных запасах полезных ископаемых, иных свойствах недр, определяющих их ценность или опасность;
- ✓ решение вопросов о принадлежности участков недр к различным категориям;
- ✓ составление государственного баланса запасов полезных ископаемых;
- ✓ государственный учет участков недр;
- ✓ ведение государственного кадастра месторождений и проявлений полезных ископаемых;
- ✓ введение ограничений на пользование недрами на отдельных участках для обеспечения национальной безопасности и охраны окружающей среды;
- ✓ утверждение соглашений на условиях раздела продукции;
- ✓ заключение международных договоров Российской Федерации по геологическому изучению, использованию и охране недр и т. д.

9.6. Правовое регулирование охраны атмосферного воздуха

Федеральный закон «Об охране атмосферного воздуха» закладывает правовую основу для соблюдения необходимого условия благоприятного существования населения – безопасного атмосферного воздуха. Среди принципов государственного управления в области охраны атмосферного воздуха следует выделить обязательность государственного регулирования выбросов вредных (загрязняющих) веществ в атмосферный воздух и вредных физических воздействий на него; гласность и

достоверность информации о состоянии атмосферного воздуха, а также обязательность соблюдения требований законодательства Российской Федерации в области охраны атмосферного воздуха.

Законодательство выделяет следующие **полномочия органов государственной власти РФ в области охраны атмосферного воздуха**:

- ✓ установление порядка разработки и утверждения гигиенических и экологических нормативов качества атмосферного воздуха и прочих предельно допустимых уровней воздействия на атмосферу;

- ✓ формирование и обеспечение реализации федеральных и региональной целевых программ охраны атмосферного воздуха;

- ✓ выдача разрешений на выбросы вредных (загрязняющих) веществ в атмосферный воздух и на вредные физические воздействия на атмосферный воздух;

- ✓ организация и финансирование государственного мониторинга атмосферного воздуха и обеспечение его проведения;

- ✓ организация информирования населения о загрязнении атмосферного воздуха и выполнении федеральных целевых программ охраны атмосферного воздуха;

- ✓ организация и осуществление государственного надзора в области охраны атмосферного воздуха на объектах хозяйственной и иной деятельности.

Охрана атмосферного воздуха осуществляется через реализацию следующих **правовых механизмов охраны атмосферы**:

- ✓ нормирование качества атмосферного воздуха, выбросов и вредных физических воздействий;

- ✓ установление нормативов платы за выбросы загрязняющих веществ в атмосферный воздух;

- ✓ государственная регистрация загрязняющих и потенциально опасных веществ;

- ✓ получение разрешения на выброс и оказание вредного физического воздействия;

- ✓ экологическая экспертиза проектов предприятий и иных объектов, эксплуатация которых сопровождается загрязнением атмосферы;

- ✓ государственный учет вредных воздействий и их источников;

- ✓ ведение мониторинга атмосферного воздуха;

- ✓ государственный надзор, производственный и общественный контроль в области охраны атмосферного воздуха;

- ✓ соблюдение условий международно-правовых актов в

9.7. Ответственность за экологические правонарушения

В условиях рыночной экономики экологический вред, оказываемый хозяйственной деятельностью на окружающую среду, относится к внешним неценовым эффектам экономического цикла. Для ограничения этого негативного эффекта государство, развивая экологическое законодательство, предусматривает юридическую ответственность за правонарушения в области охраны окружающей среды.

Российское законодательство предусматривает как административную, так и уголовную, дисциплинарную, гражданско-правовую ответственность за правонарушения в области охраны окружающей среды. **Уголовная ответственность** предусмотрена за уголовные экологические преступления, перечень которых содержится в главе 26 УК РФ, например за нарушение правил охраны окружающей среды при проведении работ, если это повлекло существенное изменение радиоактивного фона, причинение вреда здоровью человека, массовую гибель животных либо иные тяжкие последствия. Статьи указанной главы часто являются бланкетными, т. е. содержат ссылки на иные нормативные акты, например на ветеринарные правила или правила выброса в атмосферу загрязняющих веществ. Субъектом уголовной ответственности всегда является физическое лицо.

Административная ответственность применяется за административное экологическое правонарушение, т. е. противоправное, виновное деяние физического или юридического лица, предусмотренное Кодексом РФ об административных правонарушениях. Все административные правонарушения, посягающие на благоприятную окружающую среду, объединены в главу 8 КоАП РФ. К числу таких правонарушений относятся нарушение законодательства об экологической экспертизе, нарушение правил обращения с пестицидами и агрохимикатами, сокрытие или искажение экологической информации и проч.

Дисциплинарная ответственность в экологическом праве предусмотрена за неисполнение или ненадлежащее исполнение работником возложенных на него должностных обязанностей в области соблюдения нормативов качества окружающей среды.

Квалификация деяния с целью отнесения его к административному правонарушению или уголовному преступлению осуществляется в том числе и по результатам

оценки вреда, нанесенного деянием окружающей среде и здоровью людей.

Список рекомендуемой литературы

1. Правовые основы природопользования и охраны окружающей среды: учебник / О.Е. Астафьева, А.В. Питрюк. М.: Академия, 2013.

2. Экологическое право: практикум / С.А. Боголюбов. М.: Юрайт, 2014.

3. Экологическое право: учебник / Б.В. Ерофеев. М.: ФОРУМ; Инфра-М, 2015.

4. Экологическое право России: словарь юридических терминов / А.К. Голиченков. М.: Городец, 2012.

5. Экологическое право: учебник / О.Л. Дубовик. М.: Проспект, 2010.

Глава 10. Основы уголовного права РФ

10.1. Понятие, задачи и принципы уголовного права

Уголовное право – отрасль публичного права, регулирующая общественные отношения, связанные с совершением наиболее опасного вида правонарушения – преступления. Уголовное право представляет совокупность правовых норм, устанавливающих основания и принципы уголовной ответственности, определяющих, какие опасные для личности, общества или государства деяния признаются преступлениями, и устанавливающих виды наказаний и иные меры уголовно-правового характера за совершение преступлений. Кроме того нормы уголовного права определяют основания освобождения от уголовной ответственности и от наказания за преступления.

В качестве **субъектов** данных правоотношений выступают:

✓ государство, его правоохранительные органы, прежде всего суд, который наделен полномочиями в области назначения уголовной ответственности и решения которого являются обязательными для других участников отношений;

✓ лицо, совершившее преступное деяние, которое обязано претерпеть неблагоприятные для виновного последствия, которые порождены фактом совершения им преступления.

Таким образом, отношения участников уголовных правоотношений основаны на принципе императивного подчинения: один субъект подчиняется другому.

К числу основных **задач уголовного права** относят:

✓ охрана от преступных посягательств на такие наиболее значимые социальные ценности, как права и свободы человека и гражданина, собственность, общественный порядок и общественная безопасность, благоприятная окружающая среда, конституционный строй Российской Федерации;

✓ обеспечение мира и безопасности человечества, чему посвящен ХП раздел УК РФ, статьи которого предусматривают ответственность за такие преступления, как реабилитация нацизма, геноцид, экоцид и т. д.;

✓ предупреждение преступлений как осужденным лицом (частная превенция), так и иными лицами (общая превенция).

Согласно Уголовному Кодексу РФ (УК РФ) основными **принципами уголовного права** являются следующие:

✓ принцип законности, который заключается в том, что

единственным источником права, определяющим преступность и наказуемость деяния, а также иные уголовно-правовые последствия, является УК РФ. Согласно российскому уголовному законодательству, применение уголовного закона по аналогии не допускается, т. е. нельзя применять уголовную норму к схожему случаю, который не полностью совпадает по признакам преступления;

✓ принцип равенства граждан перед законом, который означает независимость уголовной ответственности от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств;

✓ принцип вины, который определяет установленную вину лица как необходимое условие его ответственности. Также этот принцип связан с понятием объективного вменения, т. е. уголовная ответственность за невиновное причинение вреда не допускается;

✓ принцип справедливости означает необходимость соответствия наказания характеру и степени общественной опасности преступления, а также обстоятельствам его совершения и личности виновного;

✓ принцип гуманизма касается предназначения наказания: его целью не может быть причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства виновного лица.

10.2. Источники уголовного права

К источникам уголовного права относят Конституцию РФ и основанный на ней и общепризнанных принципах и нормах международного права Уголовный Кодекс РФ, принятый в 1996 году и в значительной степени отражающий специфику исторически сложившихся общественных отношений в современном российском обществе.

УК РФ состоит из двух частей: **общей** и **особенной**. Статьи общей части Уголовного кодекса раскрывают принципиальные понятия уголовного права: определение и сущность преступления; понятие, цели и принципы назначения наказания; основания освобождения от уголовной ответственности и наказания; особенности уголовной ответственности несовершеннолетних; основания применения и виды принудительных мер медицинского характера.

Особенная часть УК РФ содержит исчерпывающий перечень преступлений и предусмотренные за их совершение виды

наказаний. Обращает на себя внимание тот факт, что структура особенной части УК РФ отражает иерархию общественных ценностей, сложившуюся в современном российском обществе: личность – общество – государство.

Таким образом, в зависимости от объекта преступлений УК РФ подразделяет преступления на следующие *группы*, объединенные в 6 разделов:

- ✓ преступления против личности, посягающие на жизнь, здоровье, свободу, честь и достоинство личности, половую неприкосновенность и т. д.;

- ✓ преступления в сфере экономики, в том числе: преступления против собственности, в сфере экономической деятельности, против интересов службы в коммерческих и иных организациях;

- ✓ преступления против общественной безопасности и общественного порядка, объединяющие преступные посягательства на здоровье населения и общественную нравственность, экологические преступления, преступления в сфере компьютерной информации и др.;

- ✓ преступления против государственной власти, в том числе против основ конституционного строя и безопасности государства, против правосудия и порядка управления;

- ✓ преступления против военной службы;

- ✓ преступления против мира и безопасности человечества.

В случае криминализации деяния, т. е. признания деяния преступлением, или принятия иного нового закона, предусматривающего уголовную ответственность, происходит включение его в действующий Кодекс.

Преступность и наказуемость деяния определяются уголовным законом, действовавшим во время совершения этого деяния. Для уголовного законодательства применимо правило, согласно которому «закон обратной силы не имеет», однако согласно ст. 10 УК РФ уголовный закон, улучшающий положение лица, совершившего преступление, имеет обратную силу.

Круг лиц, на которых распространяется российское уголовное законодательство, охватывает всех совершивших преступление на территории Российской Федерации и приравненных ей территориях (в пределах территориального моря или воздушного пространства Российской Федерации). Исключительным правовым статусом обладают лишь дипломатические представители иностранных государств, вопрос об уголовной ответственности которых решается на основании международно-правовых актов.

Если гражданин РФ совершил преступление за пределами

российской территории и в отношении его не имеется решения суда иностранного государства, он подлежит уголовной ответственности в соответствии с российским уголовным законодательством.

10.3. Понятие и признаки преступления

Согласно ст. 14 УК РФ **преступлением** признается виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное уголовным законодательством под угрозой наказания. Данное определение содержит исчерпывающий перечень **признаков преступления**, необходимых для признания преступности деяния (действия или бездействия):

- ✓ виновность деяния, т. е. психическое отношение лица к запрещенному уголовным законом совершаемому деянию и его последствиям, так как уголовное право прежде всего обращено к тем членам общества, которые обладают волей и сознанием;

- ✓ общественная опасность деяния, т. е. нанесение или реальная угроза нанесения существенного ущерба охраняемым общественным отношениям;

- ✓ противоправность – законодательное закрепление данного деяния в качестве преступления;

- ✓ наказуемость, т. е. наличие предусмотренных законодательством суровых мер наказания к лицу, признанному в законном порядке виновным в совершении преступления. Типология уголовных наказаний закреплена в УК РФ и не может применяться при совершении иных видов правонарушений.

Существуют различные виды **классификаций преступлений**, одним из которых является классификация преступлений в зависимости от характера и степени общественной опасности, которая выделяет преступления небольшой тяжести, преступления средней тяжести, тяжкие преступления и особо тяжкие преступления:

- ✓ преступлениями небольшой тяжести признаются умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает трех лет лишения свободы;

- ✓ преступлениями средней тяжести признаются умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает пяти лет лишения свободы, и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание превышает три года лишения свободы;

- ✓ тяжкими преступлениями признаются умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание не

превышает десяти лет лишения свободы;

✓ особо тяжкими преступлениями признаются умышленные деяния, за совершение которых предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше десяти лет или более строгое наказание.

Кроме классификации преступлений по тяжести УК РФ вводит следующие принципиальные для правоприменительной судебной деятельности понятия:

✓ влекущий более строгое наказание **рецидив преступлений** (в том числе опасный и особо опасный), т. е. совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное преступление;

✓ **совокупность преступлений**, которой признается совершение двух или более преступлений, ни за одно из которых лицо не было осуждено. При совокупности преступлений лицо несет уголовную ответственность за каждое совершенное преступление по соответствующей статье УК РФ.

Для квалификации преступления, т. е. уголовно-правовой оценки деяния, принципиальное значение имеет **состав преступления**, т. е. система признаков и черт, характеризующих общественно опасное деяние как преступление. Выделяют четыре элемента состава преступления: объект преступления, объективная сторона преступления, субъект преступления, субъективная сторона преступления.

1. **Объект преступления** – охраняемые уголовным законодательством общественные блага, которым наносится или предполагается нанести существенный вред в результате преступного деяния. Фактически Особенная часть сформирована из статей, которые сгруппированы по объектам преступного посягательства (параграф 4.2.). В результате конкретного преступления воздействие совершается в отношении конкретного явления материального мира, т. е. предмета преступления. Данные понятия необходимо различать: например, объектом кражи является общественные отношения, связанные с собственностью. Предметом кражи будет являться совокупность конкретных вещей, которые были украдены преступником.

Уголовно-правовая норма создается для охраны основного объекта, в то время как возможно существование дополнительного объекта, которому причиняется вред вместе с основным. Примером можно считать разбой, основным объектом которого является имущество, а дополнительным – здоровье владельца имущества.

2. **Объективная сторона преступления** – это внешнее проявление преступного деяния. В это понятие входит форма

деяния: действие, т. е. акт активного поведения, который проявляется в виде телодвижения, или бездействие, т. е. неосуществление действия при необходимости его совершения, например не оказание помощи больному, оставление в опасности и др.

В объективную сторону входят последствия преступления, например, вред здоровью, моральный вред и др., причинно-следственная связь между деянием и наступлением вредных последствий.

В состав некоторых преступлений введены такие элементы объективной стороны, как место, время, способ, обстановка, орудия преступления.

3. Субъект преступления – лицо (физическое лицо, человек), совершившее преступление. Существенным признаком субъекта является его возраст. Согласно ст. 20 УК РФ, уголовной ответственности подлежит лицо, достигшее ко времени совершения преступления шестнадцатилетнего возраста. Ряд преступлений (убийство, умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, изнасилование и др.) предполагают уголовную ответственность и в отношении лиц, достигших ко времени совершения преступления четырнадцатилетнего возраста.

Вторым существенным признаком субъекта является его вменяемость, т. е. способность осознавать фактический характер и общественную опасность своих деяний либо руководить ими. Уголовной ответственности не подлежат лица, которые во время совершения общественно опасного деяния находились в состоянии невменяемости вследствие хронического психического расстройства, временного психического расстройства, слабоумия либо иного болезненного состояния психики. Таким лицам судом могут быть назначены принудительные меры медицинского характера, предусмотренные УК РФ.

С другой стороны, психические расстройства не всегда полностью исключают вменяемость, в таких случаях лицо подлежит уголовной ответственности, но при назначении наказания психическое заболевание должно учитываться судом.

Некоторые статьи УК РФ в качестве субъектов преступления предполагают специальных субъектов, т. е. обладающих дополнительными признаками. Специальный субъект является участником общественных отношений, охраняемых уголовным законодательством. Так, специальный субъект некоторых преступлений в сфере экономической деятельности – это лицо, являющееся участником общественного отношения в сфере производства, распределения и потребления материальных благ и услуг.

4. Субъективная сторона преступления отражает внутреннее, психическое содержание преступного деяния. Прежде всего субъективная сторона преступления связана с понятием вины, которая бывает двух форм: умысел и неосторожность.

Деяние, совершенное по **неосторожности**, признается преступлением лишь в том случае, когда это специально предусмотрено соответствующей статьей УК РФ.

Умышленные преступления подразделяются на две группы: преступления, совершенные с прямым умыслом, и преступления, совершенные с косвенным умыслом. В первом случае при совершении преступления лицо осознавало общественную опасность своего деяния, предвидело возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий и желало их наступления. Косвенный умысел означает, что лицо, совершившее преступление, осознавало общественную опасность своих деяний, предвидело возможность наступления общественно опасных последствий, не желало, но сознательно допускало эти последствия либо относилось к ним безразлично.

10.4. Уголовное наказание и его виды.

Обстоятельства, влияющие на решения суда

Многообразие жизненных ситуаций обязует суд и другие правоохранительные органы индивидуально подходить к решению вопроса о квалификации преступления, назначении ответственности и наказания.

Уголовный кодекс содержит исчерпывающий перечень обстоятельств, исключающих преступность деяний:

✓ необходимая оборона, т. е. причинение вреда посягающему лицу при защите личности и прав обороняющегося или других лиц, охраняемых законом интересов общества или государства от общественно опасного посягательства, при условии, что при этом не было допущено превышения пределов необходимой обороны, т. е. умышленных действий, явно не соответствующих характеру и опасности посягательства;

✓ причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление для доставления органам власти и пресечения возможности совершения им новых преступлений в том случае, когда иными средствами задержать такое лицо не представлялось возможным и при этом не было допущено превышения необходимых для этого мер;

✓ крайняя необходимость, которая означает причинение вреда с целью устранения действительной опасности в случае, когда данная опасность не может быть устранена иным способом

и нанесенный вред меньше, чем вред предотвращаемый;

✓ физическое или психическое принуждение, т. е. такая ситуация, в результате которой под воздействием принуждения лицо не может руководить своими действиями;

✓ обоснованный риск, т. е. такой риск, на который лицо идет ради достижения общественно полезной цели, которая не могла быть достигнута иным способом и лицом были предприняты достаточные меры для предотвращения вреда;

✓ исполнение приказа или распоряжения, повлекшее причинение вреда, ответственность за который несет лицо, отдавшее этот незаконный приказ или распоряжение. Подчиненный, исполнивший незаконный приказ или распоряжение, ответственность не несет.

Уголовное наказание – одна из самых строгих мер государственного принуждения, заключающаяся в ограничении прав и свобод лица, признанного в законном порядке виновным в совершении преступления.

Целями уголовного наказания являются:

✓ восстановление социальной справедливости;

✓ исправление осужденного лица;

✓ предупреждение (превенция) новых преступлений.

Уголовное наказание может быть назначено только судом. Отличительной особенностью уголовного наказания является следующая за ним судимость.

Все наказания, предусмотренные УК РФ, можно разделить согласно принципу, предложенному в ст. 45 УК РФ, на основные, дополнительные и смешанную группу, в которую входят наказания, назначаемые в качестве как основных, так и дополнительных:

К **основным наказаниям**, которые назначаются судом в количестве одного наказания, относятся обязательные работы, исправительные работы, ограничения по воинской службе, ограничение свободы, арест, содержание в дисциплинарной воинской части, лишение свободы на определенный срок, пожизненное лишение свободы.

Дополнительные наказания сопутствуют основным. Самостоятельно данные наказания не назначаются. К их числу относят: лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина, государственных наград, конфискация имущества.

Наказания, которые назначаются как основные, так и дополнительные: штраф, лишение права занимать определенную должность, заниматься определенной деятельностью.

При назначении наказания суд исходит из указанных в

соответствующей статье пределов наказания, а также из принципов уголовного права. Суд учитывает смягчающие и отягчающие наказания обстоятельства, которые связаны с общественной опасностью последствий преступного деяния и характеристиками самой личности преступника.

К обстоятельствам, смягчающим наказание, относят:

✓ совершение впервые преступления небольшой или средней тяжести вследствие случайного стечения обстоятельств;

✓ несовершеннолетие виновного;

✓ беременность совершившей преступление;

✓ наличие малолетних детей у виновного;

✓ совершение преступления в силу стечения тяжелых жизненных обстоятельств либо по мотиву сострадания;

✓ совершение преступления в результате физического или психического принуждения либо в силу материальной, служебной или иной зависимости;

✓ совершение преступления при нарушении условий правомерности необходимой обороны, задержания лица, совершившего преступление, крайней необходимости, обоснованного риска, исполнения приказа или распоряжения;

✓ противоправность или аморальность поведения потерпевшего, явившегося поводом для преступления;

✓ явка с повинной, активное способствование раскрытию и расследованию преступления, изобличению и уголовному преследованию соучастников преступления, розыску имущества, добытого в результате преступления;

✓ оказание медицинской и иной помощи потерпевшему непосредственно после совершения преступления, добровольное возмещение имущественного ущерба и морального вреда, причиненных в результате преступления, иные действия, направленные на заглаживание вреда, причиненного потерпевшему.

С другой стороны, УК РФ содержит **перечень обстоятельств, отягчающих наказание,** относя к ним:

✓ рецидив преступлений;

✓ наступление тяжких последствий в результате совершения преступления;

✓ совершение группового преступления;

✓ особо активную роль лица в совершении преступления;

✓ привлечение к совершению преступления лиц, которые страдают тяжелыми психическими расстройствами либо находятся в состоянии опьянения, а также лиц, не достигших возраста, с которого наступает уголовная ответственность;

✓ совершение преступления по мотивам политической,

идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти;

✓ совершение преступления из мести за правомерные действия других лиц, а также с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение;

✓ совершение преступления в отношении лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга;

✓ совершение преступления в отношении беременной женщины, малолетнего, другого беззащитного или беспомощного лица либо лица, находящегося в зависимости от виновного;

✓ совершение преступления с особой жестокостью, садизмом, издевательствами, а также мучениями для потерпевшего;

✓ совершение преступления с использованием оружия, боевых припасов, взрывчатых веществ, взрывных или имитирующих их устройств, специально изготовленных технических средств, наркотических средств, психотропных, сильнодействующих, ядовитых и радиоактивных веществ, лекарственных и иных химико-фармакологических препаратов, а также с применением физического или психического принуждения;

✓ совершение преступления в условиях чрезвычайного положения, стихийного или иного общественного бедствия, а также при массовых беспорядках;

✓ совершение преступления с использованием доверия, оказанного виновному в силу его служебного положения или договора;

✓ совершение преступления с использованием форменной одежды или документов представителя власти;

✓ совершение умышленного преступления сотрудником органов внутренних дел;

✓ совершение преступления в отношении несовершеннолетнего родителем или лицом, их заменяющим, а равно педагогическим работником или работником медицинской организации;

✓ совершение преступления в целях пропаганды, оправдания и поддержки терроризма.

УК РФ предусматривает **освобождение от уголовной ответственности и наказания** в случае, когда лицо, совершившее преступление, явилось с повинной, способствовало раскрытию и расследованию преступления, примирилось с потерпевшим, возместило причиненный ущерб и вследствие деятельного раскаяния перестало быть общественно опасным. Естественно, что данное правило касается только преступлений

небольшой или средней тяжести, совершенных впервые.

Другим основанием освобождения от уголовной ответственности является истечение срока давности (срок со дня совершения преступления до момента вступления приговора суда в законную силу): два года после совершения преступления небольшой тяжести, шесть лет после совершения преступления средней тяжести, десять лет после совершения тяжкого преступления, пятнадцать лет после совершения особо тяжкого преступления. К лицам, совершившим преступления, связанные с террористической деятельностью, сроки давности не применяются.

После фактического отбытия осужденным определенного срока наказания (соответствующего тяжести преступления) суд может принять решение об условно-досрочном освобождении. Условный характер освобождения означает его отмену в случае неправомерного поведения лица.

Кроме перечисленных оснований, освобождение от наказания может наступать в связи с изменением обстановки, в связи с болезнью. В ряде случаев предусмотрена отсрочка отбывания наказания (беременность, наличие ребенка в возрасте до 14 лет, наркотическая зависимость).

10.5. Общая характеристика экономических преступлений

Переход к рыночной экономике, осуществляемый с конца XX в. в Российской Федерации, в значительной степени изменил российское общество, в том числе и структуру экономической преступности.

Современный Уголовный Кодекс был составлен с учетом происходящих общественных процессов и содержит главу 22 «Преступления в сфере экономической деятельности». Фактически посредством законодательного закрепления ответственности за экономические преступления государство осуществляет свою принципиальную функцию в экономике – создает условия для формирования и функционирования рыночных отношений на территории государства.

Экономические преступления – общественно опасные деяния, посягающие на экономические отношения как совокупность общественных отношений, возникающих в целях осуществления нормальной экономической деятельности по производству, распределению, обмену и потреблению материальных благ и услуг, и причиняющие этим отношениям материальный ущерб. Данные преступления нарушают интересы

субъектов экономической деятельности: как государства, так и физических и юридических лиц. Предметами таких преступлений могут выступать ценные бумаги, российская и иностранная валюта и т. д.

Большинство статей главы 22 носят бланкетный характер, отсылая к нормам налогового, валютного и гражданского законодательства.

Очевидно, что все экономические преступления являются умышленными.

Субъектом экономических преступлений могут быть как общий, так и специальный субъект, например уполномоченные на определенные действия в области финансовой деятельности должностные лица или лица, обладающие организационно-распорядительными функциями в коммерческой организации.

В целом, экономические преступления можно разделить на следующие группы:

- ✓ преступления в сфере предпринимательства и иной экономической деятельности, например воспрепятствование законной предпринимательской или иной деятельности (ст. 169 УК РФ), незаконное предпринимательство, т. е. осуществление предпринимательской деятельности без регистрации или без лицензии (ст. 171 УК РФ) и т. д.;

- ✓ преступления в сфере кредитных отношений, например незаконное получение кредита (ст. 176 УК РФ), злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности (ст. 177 УК РФ);

- ✓ преступления, нарушающие свободную конкуренцию как основу функционирования рыночных отношений, например, недопущение, ограничение или устранение конкуренции (ст. 178 УК РФ);

- ✓ преступления в сфере финансов;

- ✓ преступления, связанные с незаконным оборотом драгоценных металлов и камней;

- ✓ налоговые преступления, например уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с организации (ст. 199 УК РФ);

- ✓ преступление в сфере внешнеэкономической деятельности;

- ✓ преступления в сфере таможенного контроля, например, уклонение от уплаты таможенных платежей, взимаемых с организации или физического лица (ст. 194 УК РФ).

Среди наказаний, назначаемых за совершение преступлений в сфере экономики, принципиальное превентивное значение имеет лишение права занимать определенные должности и заниматься определенной деятельностью.

Необходимо осознавать, что экономические отношения, как и

экономическая обстановка в стране, изменяются, приобретая новые характерные черты, следовательно, общественно-опасные деяния в сфере экономики, как и в других сферах, также модифицируются, в том числе появляются новые преступные схемы. Задача уголовного права заключается в своевременной криминализации деяний, наносящих вред экономическим отношениям. Так, из последних изменений перечня экономических преступлений можно выделить ст. 172.1 УК РФ, предусматривающую ответственность за фальсификацию финансовых документов учета и отчетности финансовой организации, ст. 191.1, предусматривающую ответственность за приобретение, хранение, перевозку, переработку в целях сбыта или сбыт заведомо незаконно заготовленной древесины, ст. 193.1, устанавливающая ответственность за совершение валютных операций по переводу денежных средств в иностранной или национальной валюте на счета нерезидентов с использованием подложных документов и т. д.

Список рекомендуемой литературы

1. Уголовное право России в вопросах и ответах: учебное пособие / под ред. В.С. Комиссарова. М.: Проспект, 2015.
2. Уголовное право России. Части общая и особенная: учебник / М.П. Журавлев и др. М.: Проспект, 2014.
3. Уголовное право в схемах и таблицах. Общая часть / И.А. Пикалов. М.: Эксмо, 2014.
4. Уголовное право. Общая и особенная часть: учебник / В.В. Сверчков. М.: Юрайт, 2015.

notes

Примечания

Тихомиров Ю.А. Государство. М., 2013. С. 9.

Территория в публичном праве. М., 2013. С. 7–8.

Чиркин В.Е. Государствоведение. М.; Воронеж, 2012. С. 102–108.

Институциональные и территориальные аспекты организации публичной власти в современном государстве: монография / под ред. С.И. Некрасова. М., 2012. С. 15.

Чиркин В.Е. Сравнительное государственное устройство. М., 2011.
С. 76–85.

Чиркин В.Е. Государствоведение. С. 245–252.

Нерсисянц В.С. Философия права. М., 1997. С. 106.

Socialis (*лат.*) – общественный, связанный с обществом.

Norma (*лат.*) – общее правило.

Головастикова А.Н, Дмитриев Ю.А. Теория государства и права. М.: Эксмо, 2005. С. 352.

См. подробнее: *Лексин И.В.* Основы теории права. М.: ИД «ФОРУМ»: ИНФРА-М, 2011. С. 205–221.

Ожегов С.И. Словарь русского языка. М.: Русский язык, 1990.
С. 258.

Формально-юридические источники также называют формами права.

Например, решение референдума.

Эта часть решения имеет название «ratio decidendi» (лат.) – «решающий довод».

См. параграф 4 данной главы.

Используется знаменитое обобщение британской судебной практики У. Блэкстоном в 1765 г.

См. подробнее *Романов А.К.* Право и правовая система Великобритании. М.: ФОРУМ, 2010. С. 122–128.

Договоры должны выполняться (*лат.*).

Приоритет любого нормативного акта перед другими актами или подчиненность им.

Например, п. 2 ст. 114 Конституции РФ гласит: «Порядок деятельности Правительства Российской Федерации определяется федеральным конституционным законом». Во исполнение этого предписания принят Федеральный конституционный закон от 17 декабря 1997 г. № 2-ФКЗ «О Правительстве Российской Федерации».

Правоведение: учебник для бакалавров / под ред. С.И. Некрасова. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Юрайт, 2013. С. 109.

Так, федеральные конституционные законы, федеральные законы, акты палат Федерального Собрания вступают в силу одновременно на всей территории РФ по истечении 10 дней после дня их официального опубликования, если самими законами или актами палат не установлен другой порядок вступления их в силу (ст. 6 Федерального закона от 14 июня 1994 г. № 5-ФЗ «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания»).

См. параграф 4 данной главы.

См., например: *Морозова Л.А.* Теория государства и права. М.: Юрист, 2004. С. 229.

Венгеров А.Б. Теория государства и права. – М.: Омега-Л, 2014.
С. 421.

См., например: *Протасов В.Н.* Теория права и государства. – М.: Юрайт-Издат, 2004. С. 98.

Например, ч. 5, ст. 117: «В случае отставки или сложения полномочий Правительство Российской Федерации по поручению Президента Российской Федерации продолжает действовать до формирования нового Правительства Российской Федерации».

Например, ч. 1 ст. 3: «Носителем суверенитета и единственным источником власти в Российской Федерации является ее многонациональный народ».

Здесь и далее – основной отраслевой (специальный) источник.

Например, конституционный судебный процесс.

Rescriptio (*лат.*) – прием, принятие.

Примеры стран см. в параграфе 2 данной главы.

Обычай, практика, предание, закон (*араб.*), книга о словах, поступках и молчаливых одобрениях Пророка Мухаммеда.

Совместное решение (*араб.*).

Измерение (*араб.*), позволяет решить вопрос по аналогии с той ситуацией, которая описана в Коране и Сунне.

См. подробнее: *Марченко М.Н.* Правовые системы современного мира. М.: Зерцало-М, 2009. С. 311–328.

Пункт 1 ст. 63 Федерального закона от 12 июня 2002 г. № 67-ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации».

Прекращается правоспособность со смертью индивида (ликвидацией юридического лица).

Delictum (*лат.*) – нарушение.

В правовой форме запрещение войны было реализовано и ранее (например, в договорах Версальской системы, Статуте Лиги Наций, Пакте Бриана-Келлога «Об отказе от войны в качестве орудия национальной политики» 1928 г.), но в качестве универсальной нормы закреплено только в 1945 году в Уставе ООН.

О международных организациях и иных субъектах международного права см. следующий параграф данной главы.

Устав ООН, принятая в соответствии с ним Декларация о принципах международного права 1970 г., Заключительный акт СБСЕ 1975 г. и другие документы.

За исключением физических лиц.

Подпункт «а» п. 1 ст. 2 Венской конвенции о праве международных договоров 1969 г.

Подпункт «b» п. 1 ст. 38 Статута Международного суда ООН 1945 г.

Например, Заключительный акт Совещания по безопасности и сотрудничеству в Европе от 1 августа 1975 года, решения Совета Безопасности ООН и др.

Международные суды и международные арбитражи, а также следственные, примирительные и другие комиссии, которые создаются по соглашению между государствами.

См. парарграф 2.5.

Всеобщая декларация прав человека 1948 г., Международный пакт о гражданских и политических правах 1966 г., Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод 1950 г. и др.

В случае нации и народа, борющегося за самоопределение, признание касается органа, выступающего от имени борющегося народа (классический пример – признание Организации освобождения Палестины единственным законным представителем палестинского народа).

Венская конвенция о правопреемстве государств в отношении договоров 1978 г.; Венская конвенция о правопреемстве государств в отношении государственной собственности, государственных архивов и государственных долгов 1983 г.

Приведенный перечень отраслей отнюдь не является исчерпывающим, как не является застывшей конструкцией само международное право. Одни отрасли и институты международного права возникли сотни лет назад (право международных договоров), другие появились в XX в. (международное экологическое право), третьи только формируются (международное социальное право).

Ганзейский торговый союз (XIII–XVII вв.), Германский таможенный союз (1834–1919) и др.

Всемирный почтовый союз (1874 г. – действующая организация), Международное бюро мер и весов (1875), Международный союз для защиты литературной и художественной собственности (1886) и др.

Подпункт 2 п. 1 ст. 2 Венской конвенции о представительстве государств в их отношениях с международными организациями универсального характера 1975 г.

Государства, имеющие задолженность по уплате денежных взносов, лишаются права голоса. Условия перечислены в ст. 19 Устава ООН, в частности, возможность даже в таком случае участвовать в голосовании. Так, 9 октября 2014 г. Гвинея-Бисау, Коморские Острова, Сан-Томе и Принсипи, Сомали получили возможность голосовать до конца 68 сессии ГА, несмотря на задолженность, так как, согласно резолюции ГА 69/4, неуплата объяснялась не зависящими от этих стран обстоятельствами.

Если постоянный член СБ голосует «против», то решение не принимается.

Статья 55 Устава ООН.

Международный пакт о гражданских и политических правах 1966 г. (и два факультативных протокола к нему), Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах 1966 г. и Всеобщая декларация прав человека 1948 г. составляют Международный билль о правах человека.

Эта дата является ежегодно отмечаемым странами-членами ООН Днем прав человека.

Кроме Протокола 6 к Конвенции – «Относительно отмены смертной казни».

Вспомогательный орган ГА ООН, продолживший (с 27.03.2006) работу Комиссии по правам человека. Осуществляет помощь государствам по выполнению обязательств в области прав человека на основе диалога, создания потенциала и предоставления технической помощи; выносит рекомендации ГА по дальнейшему развитию международного права в области прав человека.

Стимулирует и координирует действия в области прав человека в рамках всей системы ООН, оказывает поддержку органам по правам человека и органам по наблюдению за соблюдением договоров; реагирует на серьезные нарушения прав человека; принимает превентивные меры в области прав человека и др.

Граждане РФ обладают данным правом.

Действия, совершаемые с намерением уничтожить, полностью или частично, какую-либо национальную, этническую, расовую или религиозную группу (убийства, создание невыносимых условий жизни, меры по предотвращению деторождения и др.).

Международный уголовный трибунал по бывшей Югославии 1993 г., Международный уголовный трибунал по Руанде 1994 г.

Первый вердикт в истории МУС был вынесен 14 марта 2012 г.: Томас Лубанга Дыло был признан виновным в военном преступлении в виде набора и вербовки детей в возрасте до 15 лет в состав вооруженных сил и их использовании для активного участия в боевых действиях в период с 1 сентября 2002 г. по 13 августа 2003 года в провинции Итури (Демократическая Республика Конго). Приговорен к 14 годам тюрьмы.

Подробнее см.: *Некрасов СИ.* Конституционное право РФ: учебник для бакалавров. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Юрайт, 2013. С. 17–19.

Подробнее см.: Правоведение: учебник для бакалавров / под ред. С.И.Некрасова. М., 2013. Гл. 9, 10.

Подробнее см.: Экологическое право: учебник / О.Л. Дубовик.
М.: Проспект,